

LIBRARY
OF THE
MUSEUM OF
ART AND HISTORY
OF THE
CITY OF
NEW YORK

nr 18 g.
REV. P. F.

ANACLETI REIFFENSTUEL,
ORD. MIN. S. FRANCISCI REFORM. PROVINCIÆ
BAVARIÆ LECTORIS JUBILATI &c.

THEOLOGIA MORALIS

EDITIO RECENTISSIMA
PLURIBUS ADDITIONIBUS, ET SUCCINCTA
PROPOSITIONUM DAMNATARUM
DECLARATIONE AUCTA

AB

A.R.P.F. MASSÆO KRESSLINGER,
EJUSDEM ORD. AC PROV. LECT. JUB.
ET TERTIO EX-PROVINCIALI.

ADJECTIS

ALIIS NOVISSIMIS ADDITIONIBUS

P. F. DALMATII KICKH,
DICTI ORD. ET PROV. LECTORIS
EMERITI ET EX-PROVINCIALIS.

Bibliotheca Monach. Place
Dr. J. P. Benedich
ad J. A. Dalmatien
BIBL. PUBT. II.
COMPLECTEN

TRACTATA ORDS. BEN. II. ET VIII.
DE HORIS CANONICIS, JURAMENTO, ET
VOTO. DE JURE, ET JUSTITIA, ET
DE CONTRACTIBUS.

CUM PERMISSU SUPERIORUM.

Sumptibus JOAN. URBANI GASTL,
Bibliopolæ Monacent. & Pedepontani,
MDCCLXII.

18. 1. 60
Bismarck
Bismarck

18. 1. 60
Bismarck
Bismarck

Bj Biem. F. 1. 9(a)



ELENCHUS TRACTATUUM, DISTIN- CTIONUM, QUÆSTIONUM ET PARAGRAPHORUM.

Hujus

TOMULI III. TRACTATUS VI. DE HORIS CANONICIS, JURA- MENTO, ET VOTIS.

DISTINCTIO I.

De Horis Canonicis.

	Pag.
QUÆSTIO I. Quid sint, & quo jure obli- gent Horæ Canonicae?	2
II. Quinam teneantur recitare Horas Canonicas?	9
III. Quanta sit obligatio recitandi Horas Ca- nonicas?	19
IV. Quænam intentio & attentio requiratur ad recitationem Horarum Canonicarum?	31
V. De Integritate, Continuatione, Ordine & Qualitate, quibus persolvendæ sunt Horæ Canonicae.	39
VI. De Loco & Tempore, quibus persolvendæ sunt Horæ Canonicae.	56
(2	VII.

ELENCHUS &c.

	Pag.
VII. De Causis excusantibus à Recitatione Horarum Canoniarum.	62

DISTINCTIO II.

De Juramento.

QUÆST. I. Quid & quotuplex sit Juramentum?	72
II. De Conditionibus ad Juramentum requisitis.	79
III. Solvuntur diversa dubia Juramentum concernentia.	94

DISTINCTIO III.

De Voto.

QUÆST. I. Quid & quotuplex sit Votum?	104
II. Quæ sit Obligatio Voti?	111
III. De Cessatione, Commutatione, & Irritatione Votorum.	125
IV. De potestate dispensandi in Votis.	136
<i>Appendix.</i> Quomodo practice impetrari possit Dispensatio in Votis?	147

TRACTATUS VII.

DE JUSTITIA, ET JURE, CÆTERISQUE VIRTUTIBUS CARDINALIBUS.

DISTINCTIO I.

De Virtutibus Cardinalibus.

QUÆST. I. De Prudentia ejusque Partibus.	162
II. De Vitiis Prudentiæ oppositis.	168
III. De Justitia & variis ipsam concernentibus remissive.	172
IV. De	

ELENCHUS &c.

	Pag.
IV. De temperantia, & annexis Virtutibus.	173
V. De Fortitudine, ejusque partibus, & oppositis vitiis.	177
VI. Quæ requirantur ad Martyrium?	180

DISTINCTIO II.

De Virtute Justitiæ ac Jure generatim.

QUÆST. I. Quid sit Justitia, & quæ Virtutes eidem annexæ?	190
II. De Divisione Justitiæ in Commutativam & Distributivam.	198
III. Quid & quotuplex sit jus? ubi & de actione reali & personali.	203

DISTINCTIO III.

De speciebus juris in re.

QUÆST. I. Quid & quotuplex sit Dominium?	209
II. Quid sit Ususfructus?	214
III. De usu juris & variis ipsum concernentibus.	219
IV. Quid & quotuplex sit possessio, & quæ ejus Privilegia?	222

DISTINCTIO IV.

De objecto & subjecto capaci Domini.

QUÆST. I. Quænam cadant sub objectum Domini?	227
II. De peculio filii familias, nec non & Bonis Uxoris.	232
III. De Bonis & Dominio Clericorum Beneficiorum.	242
IV. De Dominio Religiosorum.	256

ELENCHUS &c.

DISTINCTIO V.

Pag.

De acquisitione Domini.

- QUÆST. I. De modis generatim acquirendi rerum Dominium, Bonisque incertis, ac Theauris inventis. 260
- II. De Venatione, & Piscatione, ac variis ipsas concernentibus. 271
- III. De aliis modis acquirendi rerum Dominium jure gentium. 281

DISTINCTIO VI.

De Præscriptione & Usucapione.

- QUÆST. I. Cur Lex Præscriptionis seu Usucapionis sit introducta, & an valeant in Foro Conscientiæ? 292
- II. Quæ Conditiones requirantur ad Præscriptionem? 301
- III. Quantum temporis requiratur ad Usucapionem, seu Præscriptionem complendam? 317
- Append. Contiens septem Casus de Præscriptione.* 329

TRACTATUS VIII. DE CONTRACTIBUS.

DISTINCTIO I.

De Contractibus in genere.

- QUÆST. I. Quid & quotuplex sit Contractus? 342
- II. Qualis consensus requiratur ad valorem contractuum? 352
- III. Quinam contrahere possint? 362
- IV. De Restitutione in integrum, & quibus competat? 371

DI-

ELENCHUS &c.

DISTINCTIO II.

Pag.

De Contractibus gratuitis.

- QUÆST. I. De promissione ejusque obligatione. 376
 II. De Donatione & variis eam attinentibus. 382
Append. De variis Donationibus in specie. 389
 III. Quid sit Commodatum, Precarium, & Depos-
 positum. 396
 IV. Ex qua culpa teneatur Commodatarius,
 Depositarius & hujusmodi, si res commo-
 data, deposita, &c. apud ipsum pereat? 403

DISTINCTIO III.

De Testamentis, & ultimis Voluntatibus.

- QUÆST. I. Quid & quotuplex sit Testamen-
 tum, & quæ requisita? 413
 II. An Testamentum non Privilegiatum in Foro
 conscientiæ validum sit, si ei desint so-
 lemnitates jûris civilis? 422
 III. De Testamentis ad piâs causas aliisque Pri-
 vilegiatis. Cum Appendice & sex Addition. 428
 IV. An omnes præsertim Religiosi, eorumque
 Novicii testari possint? 450
 V. An Clerici sæculares Beneficarii valeant
 testari? 455
Appendix I. An & quomodo ambo conjuges
adhuc viventes erigere possint Testamen-
tum reciprocum? 465
Appendix II. An & de quibus rebus conjuges
ex hac vita decedentes testari queant? Item
de qualibus bonis superstites relictî vidui
vel viduæ. 470
 VI. De Codicillis, Legatis, & Fideicommissis. 477
 VII.

ELENCHUS &c.

	Pag.
VII. De Institutione Hæredum, Falcidia, Trebellianica, & Successionibus ab intestato.	485
<i>Append.</i> Praxis conficiendi Testamentum.	496

DISTINCTIO IV.

Dé Contractibus onerosis.

QUÆST. I. De Mutuo & variis ipsum concernentibus.	502
<i>Appendix.</i> Additionalis continens varia quæsitæ de Mutuo.	510
II. Quid sit usura & quo jure prohibita?	526
III. An Pactum remutuandi &c. Contractus Mohatra, & Montes Pietatis contineant usuram?	535
IV. An aliqui Tituli excusent ab usura?	539
V. De Pignore, & Hypotheca, ubi & de Antichrifi, & Pacto Legis Commissoriæ,	554
VI. De Censibus, & an sint liciti?	557
VII. Quid & quotuplex sit Cambium, & an licitum?	565
VIII. De Emptione & Venditione.	573
<i>Append.</i> ad Quæst. VIII. de Emptione & Venditione, in qua de hac materia adhuc ulteriora valde utilia & practica per decem Additiones adjuncta continentur.	584
IX. De Ludo & Sponsionibus.	599
X. De Contractu Societatis.	613
Quæst. Additionalis de Locatione & Conductione.	630





I



TRACTATUS SEXTUS.

DE HORIS CANONICIS JURAMENTO ET VOTO.

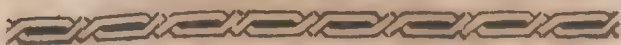
I. INTER alios Religionis actus connumerari Juramentum & Votum, superius (a) jam dictum est; verum de ipsis merito seorsum agitur, tum ob copiosiore, quam continent, materiam, specialesque difficultates, tum majoris claritatis gratia. Quia vero Horæ Canonicæ comprehenduntur sub

A

Ora-

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

2 *Tract. VI De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. 1.*
Oratione, uno ex primariis actibus virtutis
Religionis, prius de eisdem sub propria di-
stinctione dicendum erit.



DISTINCTIO I.

De Horis Canonicis.

QUÆSTIO I.

Quid sint, & quo Jure obligent Horæ
Canonicæ?

S U M M A R I U M.

1. *Ratio Ordinis.*

(a) *Tract. 5. dist. 1. n. 10.*

2. *Horæ Canonice, quæ?*

*Dicuntur Officium Ecclesiasticum, & Divi-
num.*

3. *Officium Ecclesiasticum, Nocturnum, & Diur-
num, quid? Laudes an possint separari a
Matutino?*

4. *Officium totum constat septem Horis Canoni-
cis.*

Mystica ratio hujus septenarii numeri.

5. *Uusus Horarum Canonicarum jam a tempore A-
postolorum.*

6. *Eas non primitus instituit S. Gelasius I.*

7. *Obligatio recitandi Horas Canonicas non est
Juris Divini, sed Ecclesiastici.*

8. *Sol-*

Quest. I. Quid sint, & quo Jure obligent Horæ &c. 8

8. Solvitur objectio.

9. Nova instantia de Clericis Beneficiariis proponitur.

10. Ea diluitur ostendendo, quod etiam Clerici Beneficarii solo Jure Ecclesiastico teneantur ad Horas.

2. CONCL. I. Nomine *Horarum Canonica-*
rum intelliguntur eæ preces vocales,
quæ ex præcepto Sacrorum Canonum ab Ec-
clesiasticis personis nomine Ecclesiæ DEO per-
solvuntur. Et hujusmodi horæ Canonicae con-
tinentur in Breviario, atque alio nomine appel-
lantur *Officium Ecclesiasticum*, item *Officium Di-*
vinum: de quo Seraphicus Doctor S. Bona-
ventura in *Speculo Novit. part. I. cap. 16.* verif-
sime dixit: *Nemo Dei se æstimet servum, si Dei*
potissimam negligat servitutem, quæ appropriato
vocabulo Dei servitium (Officium Divinum) nun-
cupatur.

3. Porro totum *Officium Ecclesiasticum* di-
viditur in *Diurnum*, & *Nocturnum*; sicuti col-
ligitur ex *Jure Canonico cap. Dolentes de Cele-*
brat. Missarum ibi: *Districte præcipientes in vir-*
tute obedientiæ, ut Divinum Officium, nocturnum
pariter & diurnum, quantum Deus eis dederit,
studiose celebrent pariter & devote. Ubi per
Nocturnum Officium intelligitur id, quod de no-
cte dici consuevit, & vulgo *Matutinum* nuncu-
patur, cui juxta morem Ecclesiæ Romanæ *Lau-*
des adjunguntur, etsi hæ olim in multis Eccle-
siis fuerint a *Matutino*, intempesta nocte (uti

4. *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.* nunc multi Religiosi Ordines etiamnum faciunt) persoluto separatæ; quemadmodum & defacto in nocte Nativitatis Domini fieri solet. Ad cuius imitationem, inquit Layman *lib. 4. tract. 1. cap. 2.* cum aliis, neque hodie quidquam obstat, quo minus in privata Oratione preces Nocturnæ a Laudibus separentur; quamvis in publico Choro cujusque Ecclesiæ consuetudo sit servanda. Per *Officium Diurnum* econtra intelliguntur cæteræ Horæ Canonicae, quæ de die sunt persolvendæ.

4. Hoc totum Officium Divinum communiter septem partibus, seu Horis Canonicis constare dicitur, juxta illud Psalmistæ *Psal. 118. Septies in die laudem dixi tibi. Qui septenarius numerus* (subjungit consilium Agathense relatum *c. de Celebrat. Miss.*) *a nobis impletur; si Matutini, Primæ, Tertie, Sextæ, Nonæ, Vesperæ, & completorii tempore nostræ servitutis officia persolvamus: nam de nocturnis vigiliis idem ipse Propheta ait: Media nocte surgebam ad confitendum tibi.* Hæc ibi. Accedit etiam mystica ratio hujus septenarii numeri Horarum Canonicarum: septem quippe sunt dona Spiritus Sancti, septem diebus completa fuit creatio mundi, septem sunt mundi ætates, septem petitiones Orationis Dominicæ, septem Psalmi Pœnitentiales, ac præsertim septem præcipua Dominicæ Passionis Mysteria, in quorum proinde commemorationem septem Horæ Canonicae recitantur, juxta illos vulgatos versiculos, a Glossa *cap. 1. De Celebrat. Miss.* re'atos.

Hæc

Quest. I. Quid sint, & quo Jure obligent Horæ &c. &

*Hæc sunt, septenis propter quæ psallimus
Horis,*

*Matutina ligat Christum, qui crimina
purgat.*

*Præna replet sputis: causam dat Tertia
mortis.*

*Sexta Cruci nedit: latus ejus Nona bi-
pertit.*

Vespera deponit, tumulo Completa reponit.

5. CONCL. II. Usus Officii Divini, ac re-
citatio Horarum Canonicarum est antiquissimus
in Ecclesia, & jam a tempore Apostolorum in-
choatus, atque celebratus. Ita Doctores com-
muniter, & colligitur ex illo *Actorum* 3. *Petrus*
& *Joannes ascendebant in templum ad horam ora-
tionis nonam.* Et *Actor.* 16. *Media nocte Pau-
lus & Silas orantes laudabant Deum.* Item
Actor. 10. *Ascendit Petrus in superiora, ut ora-
ret circa horam sextam.* Accedit illud Clemen-
tis Papæ I. lib. 8. *Constit.* *Apostol. can.* 34. sic
dicentis: *Precationes facite mane, hora tertia,
sexta, & nona, & vespere, atque ad Galli can-
tum.*

6. Nec obstat, quod aliqui asserant, a Gela-
sio I. vel S. Gregorio Magno Horas Canoni-
cas cœpisse. Id siquidem non recte dici, patet
ex proxime allatis auctoritatibus tum S. Scri-
pturæ, tum S. Clementis Papæ I. qui S. Pe-
tri Apostoli Discipulus extitit, & fortassis ta-
men (inquit Azorius *Tom.* 1. *lib.* 10. *cap.* 1. & Fil-
liucius) Gelasius Papa legem publicam consti-
tuit, qua Clerici preces Canonicas septies in die

6 *Trañt. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
persolvere cogrentur ; ita, ut , quod antea
usu & consuetudine antiqua servabatur , lege
deindelata fuerit confirmatum , ac perpetuo in
Ecclesia servari præceptum : eo ferme modo,
quo S. Callistus Papa I. constituit Quatuor an-
ni Tempora , quibus jejunium ex Apostolica
Traditione acceptum ab omnibus servaretur ;
ut habetur in ejusdem Festo , *die 14. Octobris*,
ac refertur *can. 1. dist. 76.* Certe S. Grego-
rius magnus Ecclesiasticum Officium auxisse le-
gitur in sua Vita , & per consequens illud pri-
mitus non instituit , sed antea jam institutum
augmentavit.

7. CONCL. III. Obligatio recitandi septem
Horas Canonicas non est Juris Divini , sed so-
lum Ecclesiastici. Ita Sannig. *dist. 2. de Horis*
Canonicis num. 5. Azorius , & alii , contra Ab-
batem in *cap. 1. de Celebrat. Miss.* & alios non-
nullos , volentes esse Juris Divini. Ratio est:
quia nullibi habetur expressum præceptum
Divinum recitandi septem Horas Canonicas in
S. Scriptura , sed hic mos primum ab Aposto-
lis tanquam Ecclesiæ Prælati , ac Rectoribus
incepit ; qui postmodum a Successoribus Ro-
manis Pontificibus expressius fuit præceptus.

8. Nec dicas cum opposita sententia *Ps. 118.*
dixit Regius Psalter , Septies in die laudem dixi
tibi ; ergo hoc est Juris Divini. Resp. enim
negando consequentiam : nam hinc quidem fa-
ctum Regis Davidis habetur , non autem aliquod
jus constituitur : alioquin non tantum Clerici,
sed

Quest. 1. Quid sint, & quo Jure obligent Horæ &c. 7
sed vel maxime Reges obligarentur ad recitan-
dum septem Horas Canonicas, quod nemo di-
xerit. Verum quidem est, quod Ecclesia hoc
Davidico exemplo cælitus instructa ad imitatio-
nem ipsius legem sanciverit, ut Clerici septem
Horas Canonicas persolverent; inde tamen non
sequitur, id esse Juris Divini. Nisi velimus Jus
Divinum nimis late sumere pro omni eo, quod
habetur in S. litteris, ac ex eis derivatur: quo
modo auctores oppositæ sententiæ videntur
impræsentiarum Jus Divinum accipere, latius
tamen, quam par est.

9. Urgebis autem, Clerici sunt in sortem
Domini vocati: atque ideo Clerici dicti, ut ha-
betur *can. Duo sunt. 12. quest. 1.* Item Clerici
percipiunt Decimas, proventus Ecclesiasti-
cos, redditus annuos beneficiorum, aliasque
elemosynas a Laicis, ut pro ipsis Deum pre-
centur: ergo Jure Divino, quin & naturali te-
nentur ad recitandas Horas Canonicas. Pro-
batur consequentia: quia, qui de Altari vivit,
Altari inservire tenetur, atque, ut dicitur *cap.*
ult. de Rescriptis in 6. Beneficium Ecclesiasticum da-
tur propter officium, simulque lex Justitiæ, vel
saltem gratitudinis postulat, ut Clerici pro Fun-
datoribus atque Benefactoribus, quorum elee-
mosyna sustentantur, Deum precentur. Ob
has aliasque similes rationes, loquendo de Cle-
ricis Beneficiariis. multi Auctores, nominatim
Abbas *cap. 1. de Celebrat. Missarum.* Navarrus
cap. 7. de Ordinatione num. 3. Zabarella, Ro-
fella, Tabiena, Armilla, aliique tenuunt, hu-
jus-

8 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
jusmodi Clericos Beneficiarios etiam Jure Divi-
no, imo & naturali, urgente nimirum leg. Ju-
stitiæ, & non tantum Jure Ecclesiastico, tene-
ri ad recitandas Horas Canonicas. Hoc tamen
non obstante, sit

10. CONCL. IV. Etiam Clerici Beneficarii
solo Ecclesiæ præcepto tenentur ad recitandas
septem Horas Canonicas. Ita Sylvester *¶ Hora
quest. 8. dicto 9.* Azorius *lib. 10. cap. 4. quest. 13.*
& alii. Ratio est: quia etsi Clericus Beneficia-
rius debeat servire Ecclesiæ, atque pro bene-
factoribus, iplisque Fundatoribus de Jure na-
turali, id est, lege Justitiæ, & Gratiitudinis,
Deum deprecari: inde tamen continuo non se-
quitur, hoc fieri debere recitando septem Ho-
ras Canonicas. Ratio hujus est: quia dantur
alia servitia spiritualia Clericis Beneficariis præ-
scripta quæ Ecclesiæ servire debent, posset-
que dictæ obligationi naturali abunde satisfieri,
si qualescunque preces ad Deum pro benefacto-
ribus, atque Fundatoribus beneficiorum per-
solverent; ergo obligatio determinate recitan-
di septem Horas Canonicas non est de Jure na-
turali ac Divino, & consequenter solum de
Jure Ecclesiastico. Et per hoc patet ad ratio-
nes oppositæ sententiæ, quæ solum probant,
aliqua servitia Ecclesiastica, precesque a Cleri-
cis Beneficariis esse persolvendas Jure natura-
li; non autem determinate septem Horas Ca-
nonicas, nisi accedente primum præcepto Ec-
clesiastico.

QUÆ.

Quest. II. Quinam teneantur recitare Horas &c. 9

QUÆSTIO II.

Quinam teneantur recitare Horas Canonicas?

S U M M A R I U M.

11. Tria genera hominum, de quibus procedit Quæstio.
12. Clerici in Sacris constituti tenentur recitare Horas Canonicas.
13. Sacerdos tenetur eas dicere jam primo die, quo ordinatur, & quas?
14. Clerici in Sacris, etsi sint excommunicati, suspensi &c. tenentur recitare Horas.
15. Excommunicati tamen non debent dicere, Dominus vobiscum.
16. Clerici non Beneficarii Minoristæ non tenentur ad Horas.
17. Sola Professio Religiosa non inducit obligationem recitandi Horas.
18. Religiosi quinam, & unde teneantur recitare Horas Canonicas?
* Occurritur objectioni.
19. Novitii, an sub culpa teneantur recitare Horas?
20. Quid de Societate JESU, & nonnullis Monasteriis Monialium?
21. Quanta sit obligatio Religiosorum persolvendi Horas Canonicas in Choro?
* Quot debeant in Choro esse præsentibus?
22. Quid de Religioso Clerico, ad statum Laicalem translato?

B

23.

- 10 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
23. *Quid de Clerico Professo, sed ejecto ex Monasterio?*
24. *Clerici Beneficarii, qui?*
(b) Tract. II. dist. I. quæst. I.
25. *Clerici Beneficarii obligantur ad Horas Canonicas.*
26. *Quibusdam tamen exceptis.*

II. **T**RIA sunt genera hominum, de quibus præsens Quæstio movetur: nam alii sunt Clerici non Beneficarii, & alii Religiosi, & hi five sint suspensi, excommunicati, degradati, aut Religiosi ex ordine ejecti, five non. De quibus omnibus per sequentes Conclusiones singillatim dicendum.

12. **CONCL. I.** Clerici omnes in Ordinibus sacris constituti, licet nullum beneficium Ecclesiasticum habeant, ad recitandas Horas Canonicas sub culpa mortali sunt obligati. Ita omnes Doctores; idque loquendo de Sacerdotibus clare habetur in Jure Canonico *c. Presbyter. &c. Dolentes de Celebrat. Missarum.* Loquendo autem de Diaconis, & Subdiaconis, utpote de quibus citati Canones expresse non loquuntur, dicta obligatio fundatur, atque desumitur ex generali ac immemoriali consuetudine Ecclesiæ, nam consuetudo legitime præscripta habet vim legis, simulque ea est *optima legem interpret c. Cum dilectus de Consuet.*

13. Et notandum cum communi Doctorum, quod initiatus sacro Subdiaconatus Ordine teneatur jam primo die, quo ordinem istum sacrum recepit, Officium Divinum persolvere: quam-

Quest. II. Quinam teneantur recitare Horas &c. II

quamvis primo illo die nondum teneatur totum illius diei Officium dicere, sed obligetur solum ad eas Horas Canonicas recitandas, quæ correspondent tempori illius diei, quo ordinatus fuit, sicque obligationem recitandi contraxit; puta, ut incipiat a Sexta vel Nona, si illo tempore fuit ordinatus in Subdiaconum. Layman. lib. 4. tract. 1. cap. 6. num. 3. & communis. Notant insuper Doctores, talem non satisfacere præcepto, suæque obligationi, si recitet Horas illas Canonicas ante ordinationem suam in Subdiaconum, quia, (inquiunt) pro illo priori tempore necdum cucurrit præceptum recitandi Horas, & consequenter tunc nondum potuit illi præcepto satisfieri.

14. CONCL. II. Ejusmodi Clericus non liberatur hac obligatione recitandi Horas; etiam si sit excommunicatus, suspensus, depositus, aut degradatus. Ita communis. Ratio est: tum quia per excommunicationem v. g. non tollitur Ordo facer, utpote cujus character indelebiter inhæret animæ, & consequenter neque tollitur obligatio recitandi Divinum Officium eidem annexa: tum quia nemo debet ex propria culpa, & iniquitate commodum reportare; prout fieret, si quis excommunicatus, aut ob propriam culpam degradatus liberaretur ab obligatione dicendi Horas Canonicas.

15. Observat etiam Bonacina Tom. 1. disp. 1. de Horis Canon. q. 2. punct. 3. n. 3. Clericum degradatum, aut excommunicatum non posse, dum recitat Divinum Officium, dicere *Dominus vobiscum*: sed debere loco illius dicere,

12 *Traſt. VI. De Horis Canon Juram. &c. Diſt. I.*
Domine exaudi ; quia hæc eſt functio Ordinis,
& communicatio quædam in Officiis Divinis,
quæ non eſt licita excommunicatis. Imo Sua-
rez, & Navarrus, relati a Bonacina *Tom. 1. diſp.*
2. de Excommunicatione q. 2. pun. 3. §. 2. n. 6.
cum quibusdam volunt, excommunicatum in-
currere irregularitatem, dicendo etiam priva-
tim, *Dominus vobiscum*. Sed hoc non videtur
admittendum ; quia parvitas materiæ ſicut ex-
cuſat a mortali peccato, ita & ab irregularita-
te, quæ oritur ex delicto, & impoſita eſt ob pec-
catum mortale. Bonacina *loc. cit.* Henriquez,
Filliucius, & alii.

16. CONCL. III. Clerici non Beneficarii,
neque Religionem profeſſi, conſtituti ſolum in
quatuor Ordinibus minoribus, non obligantur
recitare Horas Canonicas. Ita unanimis Do-
ctorum : idque patet ex communi Eccleſiæ con-
ſuetudine, quæ eſt optima legum interpres, ſi-
mulque ex eo, quia ejusmodi obligatio nulli-
bi reperitur in Jure expreſſa.

17. Quantum attinet ad alterum genus ho-
minum, nempe Religioſorum, ſciendum eſt,
ex vi ſolius Religioſæ Profeſſionis non ſequi ob-
ligationem dicendi Horas Canonicas ; ut inter
alios bene notat Reginaldus *lib. 18. cap. 11. num.*
137. Patet hoc tum ex eo : quia Profeſſio ipſa
Religionis ordinarie obligat tantum ad tria vo-
ta eſſentialia, Paupertatis nimirum, Caſtita-
tis, & Obedientiæ, ſervanda ſecundum Regulam:
tum quia dantur Religiones non depurata ad
Chorum, ſed quæ inſtituta ſunt præcipue ad ex-
ercenda corporalia Miſericordiæ opera in Hoſpi-
talibus,

Quest. II. Quinam teneantur recitare Horas &c. 13
talibus, vel ad militiam adversus infideles, vel
ad aliquas actiones spirituales: imo & in Re-
ligionibus choro addictis dantur Laici, seu
Conversi professi, quos constat non teneri ad
recitationem horarum Canonicarum. Hinc
videndum, quinam Religiosi; & ex quo fun-
damento teneantur recitare horas Canoni-
cas?

18. CONCL. IV. Religiosi omnes, ac singu-
li (exceptis Novitiis, & Laicis conversis) qui
profitentur Religionem choro addictam, tenen-
tur sub mortali ad persolvendum Divinum of-
ficium, tametsi ad nullum ordinem sacrum sint
promoti; idque vel ratione propriæ Regulæ (ut
FF. Minorum Clerici professi, quibus etiam an-
te receptionem ordinum sacrorum *cap. 3. Re-
gulæ*, præcipitur, ut faciant Divinum officium
secundum ordinem Sanctæ Romanæ Ecclesiæ)
vel saltem vi generalis consuetudinis, quæ in
omnibus religionibus choro addictis cum tan-
ta obligatione acceptata est. Ita Doctores com-
muniter, paucis exceptis, quos allegat, & re-
jicit Layman *loc. cit. n. 1. § 2.* Ratio est: quia
consuetudo habet vim legis, estque dicta con-
suetudo in Religionibus Choro addictis passim
recepta.

Additio.

* Respondent equidem contrariæ sententiæ
Patroni, quod hæc generalis consuetudo, qua-
tenus habet vim legis, estque obligatoria, sit
præcise acceptata in tantum, ut hæc obligatio

14 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Eccl. Dist. I.*
afficiat ipsam talem Religionem choro addictam
in communi ad recitationem in publico, non
autem singula ejusdem membra in particulari,
si absint a choro, ita nimirum, ut sub morta-
li equidem nequeat talis religiosa familia inter-
mittere chorum in aliquo monasterio: bene
tamen personæ particulares, si absentes a cho-
ro non recitent Horas Canonicas privatim, a
mortali excusentur, nisi aliunde vi regulæ, aut
sacri ordinis suscepti ad Divinum officium ad-
stringantur: nam *contra* est, quod communior
Doctorum vi dictæ consuetudinis generalis,
quoad religiones choro addictas non solum in
communi, sed etiam quoad singula membra in
particulari agnoscat introductam obligationem
recitandi Horas Canonicas. Licet cæteroquin,
ut verum fatear, etiam altera sententia con-
traria, quam tenent Joannes Medina, Alphonsus
a Castro, Cajetanus; Armilla, Petrus Marchantius,
Lessius, Bordonus, ac alii apud Sporer *part. 1. Theolog. Sacrament. in Append. cap. 1. n. 14* & quæ plurimum poterit deservire
pro scrupulosis Religiosis, ac Monialibus, non
careat sua probabilitate, quidquid contradi-
cant denegando hic probabilitatem Sanchez, Re-
ginaldus, ac Diana apud La Croix hic, & Mar-
tinus Archi-Episcopus Panormitanus apud Fe-
licem Potestas *Tom. 1. Exam. Confess. part. 2. cap. 3. num. 426*. Interea tamen, quantum ex
Doctoribus potui colligere, verum adhuc ma-
net, quod sententia prima agnoscens vi gene-
ralis consuetudinis etiam obligationem in par-
ticulari per se loquendo, & præscindendo ab
una

Quest. II. Quinam teneantur recitare Horas &c. 15
una vel altera religione in specie sit commu-
nior. *

19. Dicitur notanter in Concl. I. *Exceptis Novitiis, & Laicis professis*: siquidem Laici choro addicti non sunt. Novitios autem Clericos, chorumque frequentantes, etsi Paludatus affirmare videatur, teneri persolvere officium Divinum, eo quod ex eleemosynis vivat, & gaudeant privilegiis Clericorum: communis tamen opinio censet, eos non teneri, prout observat Azorius *loc. cit. cap. 6. & Bonacina disp. 1. de Horis Canon. q. 2. punct. 2. n. 1.* Ratio est: quia ex quo necdum sunt religionem professi, sed libere possunt exire, ad onera religionis non tenentur sub obligatione. Adde, de Novitiis non currere consuetudinem necessario dicendi Divinum officium. Unde Novitii in favorabilibus quidem veniunt nomine Religiosorum, non vero in odiosis.

20. Dicitur II. *Vi generalis consuetudinis*; hæc enim potissimum est ratio, cur religiosi Professi choro addicti jam ante receptum Subdiaconatum teneantur saltem in communi recitare horas Canonicas. Unde si hæc consuetudo in aliqua religione absolute non viget (sicut dicitur esse in Societate JESU, habente circa hoc specialem Constitutionem Pauli III. *Regimini militantis Ecclesie* §. 12. & habetur. *tom. I. Bullarii Roman. Const. 25. dicti Pontif.*) non erit ulla obligatio ante promotionem ad Ordines sacros. Et hac ipsa de causa multa Monasteria Monialium, quæ hætenus consueverunt recitare duntaxat cursum, seu officium parvum B.

16 *Traët. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
MARIE Virginis, non obligantur ad recitan-
das Horas Canonicas.

21. CONCL. V Etsi Communitas Religiosi
ordinis choro addicti ex generali consuetudi-
ne teneatur statutis temporibus Horas Canoni-
cas in choro persolvere; eaque obligatio, quæ
procul dubio saltem quoad habendum Chorum
gravis est, inprimis Præfato incumbat, ut cu-
ram adhibeat, ne in sua Ecclesia cantus Hora-
rum Canonicarum debitis temporibus intermit-
tatur, ad singulos tamen reliquos hæc ob-
ligatio in particulari quoad ipsam frequentatio-
nem Chori non descendit: quare peccati morta-
lis damnari non debet, qui cæteris in Choro rite
canentibus ob pigritiam abest. Ita communis.
Ratio est: quia talis quidem dignus est pœna a
suo Præfato juxta ordinis constitutiones in-
fligenda, nulla tamen consuetudine introducta
est tam gravis obligatio, seu singulos obligans
sub peccato mortali. Quodsi quis justo impe-
dimento detentus absit, utputa ratione Concio-
num, vel Confessionum excipiendarum, cer-
tum est, eum nullatenus peccaturum, nec ali-
quam pœnam fuisse promeritum propter absen-
tiam a Choro.

Additio.

* Cæteroquin, ut obligationi recitandi Ho-
ras Canonicas per se in Choro satisfiat, noster
Franciscus Henno *10m. 1. Traët in Præcepta*
Decalogi disp. 1. quest. 3. art. 1. Conclus. 2. ait,
suffi-

Quæst. II. Quinam teneantur recitare Horas &c. 17

sufficere tres præsentés; econtra vero P. Sporer *loc. cit. n. 17.* requirit ad minimum quatuor. Rationem assignat istam, quia essentia Chori consistit in decenti, ac decora alternatione cantantium: alternatio autem decenter, & decore fieri nequit in paucioribus, quam quatuor: ubi tamen subjungit, quaternarium numerum posse compleri etiam ex Novitiis: quia in favorabilibus æquiparantur professis. Prout pariformiter sentit P. Gaudentius Kerchke in *suis Commentariis cap. 2 §. 2. n. 21. & 22.* puto tamen sententiam Patris Henno posse secure practicari, si alii confessionibus excipendis, concionibus faciendis, aut infirmis visitandis &c. occupati existant. *

22. CONCL. VI. Religiosus Clericus professus, necdum sacris ordinibus initiatus, qui Superioris auctoritate ad statum laicalem Converterorum translatus est, a recitando Divino Officio liber est. Ita communis. Ratio est: quia mutavit statum, cui talis obligatio annexa est.

23. Num autem idem dicendum sit de ejusmodi Religioso nondum sacris ordinibus initiato, si fuit ejectus ex Monasterio, variant Doctores. Et quidem Azorius *cit. lib. 10. cap. 6. q. 6.* post Navarrum *cap. 7. de Oratione n. 20.* probabilius censet, talem ejectum Religiosum adhuc obligari ad recitandas horas Canonicas eo quod etiamnum sit Religiosus, suoque vitio contigerit, ut e Monasterio ejiceretur: simulque æquum non censeatur, ut quis ex suo delicto commodum reportet. Eum nihilominus ab ejusmodi obligatione liberum pronuntiat

Herincx traçt. 4. de Religione disp. 2. n. 6. post Bonacinam, & alios: quia (inquit) per sententiam remotus est a statu, in quo erat consuetudo obligans, & translatus est ad statum, in quo non reperitur ista obligatio & consuetudo.

24. Quantum attinet ad tertium genus hominum, scilicet Beneficiarios, notandum, per Clericos Beneficiarios intelligi eos, qui habent Beneficium aliquod Ecclesiasticum, sive deinde sint insigniti ordine aliquo sacro, sive non. Nomine autem Ecclesiastici Beneficii intelligitur jus perpetuum percipiendi fructus ex bonis Ecclesiasticis propter aliquod officiũ spirituale personæ Ecclesiasticæ auctoritate Ecclesiæ constitutum: prout amplius suo loco (b) explicabitur. Et de hujusmodi Beneficiariis loquendo, sit

25. CONCL. VII. Clerici Beneficium Ecclesiasticum possidentes, etiamsi nullo sacro Ordine sint insigniti, obligantur ad Horas Canonicas recitandas. Ita certa, & communis: & patet tum ex *cap. Dolentes* supra n. 3. relato: tum ex aliis Summorum Pontificum Constitutionibus: siquidem *Beneficium datur propter officium cap. ult. de Rescript. in 6.*

26. Excipiuntur tamen quædam beneficia, v.g. Præposituræ, Personatus &c. quibus ex speciali sua institutione solum annexa est obligatio recitandi Officium parvum B. M. Virginis, aut quid aliud simile. Excipitur etiam is, qui titulum quidem Beneficii obtinet, sed per eum non itat, quo minus defacto aliquos fructus percipere queat, sive per se, sive per alios

Quest. III. Quanta sit obligatio recitandi Sc. 19
 alios, aut in aliis substitutis : talis quippe ex
 communi Doctorum sententia non tenetur ad
 Horas Canonicas recitandas; nemo enim suis
 stipendiis militare cogitur, & qui Altari deser-
 viunt, de Altari participant i. *Chorinth. 9. He-*
rincx part 3. tract. 2. disp 7. n. 58. Navarrus
cap. 7. de Orat. num. 28. Layman cit. cap. 5. num.
3. & seqq. & alii.

Q U Æ S T I O III.

Quanta sit obligatio recitandi Horas
 Canonicas ?

S U M M A R I U M.

27. *Obligati ad Horas, & eas in totum, vel quo-*
ad partem notabilem culpabiliter omitten-
tes peccant mortaliter.
28. *Quenam censeatur pars notabilis, sufficiens ad*
peccatum mortale ?
 (c) Relato superius n. 3. & 4.
29. *Quot peccata mortalia committat omittens*
Officium totius diei ?
30. *An Peccet duplici peccato omittens officium,*
ad quod tenetur ratione ordinis sacri simul
& Beneficii ?
31. *Beneficarii omittentes Horas tenentur ad*
restitutionem fructuum pro rata omisso-
nis.
32. *Idque post sex menses adepti Beneficii, ac Ju-*
re Ecclesiastico. Rata neglecti Officii, quo-
modo taxanda ?

33. *An*

20 *Traſt. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Diſt. I.*

33. *An tunc etiam reſtituendi fructus percepti ratione aliarum obligationum? cum Additione.*

34. *Vitanda circa hoc quædam Propositiones damnate.*

* *An oneri reſtitutionis etiam ſubjaceant Proviſores & Cooperatores? Addit. I.*

* *Num Beneficiati inculpabiliter omittentes? Addit. H.*

* *Utrum obligentur ad reſtitutionem, ſi culpabiliter intermittant tantum levem partem? Addit. III.*

* *Quidnam dicendum, ſi voluntarie ſint diſtracti ſub Horis Canonicis? Addit. IV.*

35. *Officium Defunctorum, & Litanie majores &c. an extra Chorum ſub præcepto dicende?*

36. *Aſſirmativa eſt tenenda.*

37. *Solvitur ratio dubitandi.*

* *Cui facienda ſit reſtitutio?*

27. **C**ONCL. I. Omnes hætenus enumerati, atque ad dicen-
tas Horas Canonicas obligati peccant mortaliter, ſi eas vel in totum,
vel quoad partem notabilem culpabiliter, ſeu
absque rationabili cauſa excuſante dicere omit-
tant. Ita certa, & communis. Ratio eſt: quia
eſt præceptum grave, & quidem in materia gra-
vi, ſpectante ad virtutem Religionis, non mi-
nus, ac præceptum audiendi Miſſam diebus
Festiſ; ergo etiam transgreſſio talis præce-
pti eſt peccatum ex genere ſuo mortale. Sed
occasione hujus Concluſionis,

28. Quæ-

Quest. III. Quanta sit obligatio recitandi &c. 21

28. Quæritur I. Quænam sit censenda pars notabilis, cujus omissio constituat peccatum mortale? Resp. Quamvis non parum varient circa hoc Doctores, uti videre est apud Reginaldum *lib. 18. cap. 11. n. 143.* & seq. dum Navarrus tertiam partem unius Horæ sufficere, Rosella vero totius Officii unius diei omissionem requiri ad constituendum peccatum mortale asserit: sed ambo improbabiliter. Communior tamen Doctorum opinio (paucis dissentientibus, aut vesperas Sabbati Sancti ob sui brevitatem excipientibus, apud Gobat *tract. 5. Theol. Experim. n. 608. & 609.*) videtur tenere, voluntariam omissionem cujuscunque Horæ Canonice sufficere ad peccatum mortale; idque etiam Doctores intelligunt de uno Nocturno Matutini, utpote æquivalente uni Horæ minori. Fundatur hæc satis communis recepta sententia in *cap. 1. & c. Dolentes de Celebrat. Miss. c)* ubi omnes septem Horæ significantur, ac nominatim quotidie recitari præcipiuntur: unde deducitur, unam horam omissam censerì partem notabilem.

29. Quæritur II. Quot peccata mortalia committat omittens integrum Officium unius diei? Lessius *lib. 2. de Just. & Jure cap. 37. n. 53.* putat, tot numero peccata committi, quot sunt horæ; eo quod singulæ sint distincta officia, distinctis temporibus ex præcepto Ecclesiæ persolvenda. Sed melius Herincx *disp. 2. de Hor. Can. q. 1. n. 8.* Gobat *loc. cit. n. 617.* Bonacina *disp. 1 q. 5. punct. 1. n. 6.* Navarrus, & alii respondent, esse unicum peccatum, gravius

22 *Trañt. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. I*
vius tamen. Ratio est : quia omittitur uni-
cum tantum integrum officium unius diei, cu-
jus singulæ horæ sunt pars : ergo etiam fit uni-
cum duntaxat peccatum externum consumma-
tum omissionis.

30. Quæritur III. An peccet duplici pecca-
to, qui omittit officium Divinum, ad quod re-
citandum tenetur ratione ordinis sacri simul &
beneficii ? Affirmant Bonacina *loc. cit. num. 4.*
Lessius *num. 52.* Sanchez, Suarez, & alii, & se-
quitur Sannig *cit. dist. 2. quest. 1. n. 16* Ratio-
nem afferunt : quia talis Clericus Beneficiarius
in Sacris constitutus peccat & contra virtutem
Religionis, cujus intuitu obligatur ratione or-
dinis sacri, & contra Justitiam ratione Benefi-
cii. Sed Herincx *loc. cit. n. 9.* cum Diana *part.*
1. trañt. 12. de Horis Canon. resol. 6. & aliis, pro-
babilius negat, committi duo peccata, etsi
duobus vel pluribus titulis quispiam ad horas
Canonicas recitandas obligetur. Ratio est :
quia Clericus Beneficiarius omittens horas non
peccat contra Justitiam, sed tantum contra
religionem, ac præceptum Ecclesiæ, quæ istam
obligationem Beneficiariis imposuit ; prout
nec tenentur Jure naturæ ad restitutionem fru-
ctuum, sed tantum ex præcepto Ecclesiæ post
primos sex menses, ut mox amplius dicetur.
Et per hoc solvitur fundamentum oppositæ
sententiæ.

31. CONCL. II. Præter reatum culpæ letha-
lis, si Beneficarii horas Canonicas culpabiliter,
seu cessante legitimo impedimento intermittāt,
post sex menses a Beneficio obtento obli-
gantur

Quest. III. Quanta sit obligatio recitandi &c. 23
gantur ad fructuum perceptorum restitutionem pro rata omissionis. Ita certa, & communis omnium; habeturque expresse statutum in Generali Concilio Lateranensi, sub Leone X. Sess. 9. quam Constitutionem innovavit, magisque explicavit S. Pius V. Constit. 135. quæ incipit, *Ex proximo* (ac refertur tom. 2 Bullarii Romani ubi inprimis Pontifex sic loquitur: *Ex proximo Lateranensi Concilio ea salubris sanctio emanavit, ut quicumque habens Beneficium Ecclesiasticum, cum cura, & sine cura, si post sex menses, quam illud obtinuerit, Divinum officium, legitimo cessante impedimento, non dixerit, Beneficiorum suorum fructus pro rata omissionis Officii & temporis suos non faciat, sed eos tanquam injuste perceptos in fabricas ipsorum Beneficiorum, vel pauperum eleemosynas erogare teneatur. Hæc ibi.*

32. Ex quibus verbis colligitur primo, hanc obligationem restituendi fructus Beneficii pro rata neglecti Officii incipere duntaxat post primos sex menses a tempore adepti Beneficii computandos (nam exceptio illa, *si post sex menses*, firmat regulam in oppositum) quamvis ille, qui primis sex mensibus, cessante legitimo impedimento, officium non dixerit, grave peccatum intelligatur admisisse, prout subdit Pontifex ibidem. Colligitur ulterius, hujusmodi obligationem restituendi fructus esse Juris duntaxat Ecclesiastici: tum quia ortum habet ex salubri sanctione Concilii Lateranensis: tum quia, si esset Juris naturalis, aut Divini, pariter pro primis sex mensibus dicta obligatio proce-

24 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
procederet. Ut autem intelligatur, cujusmodi ratæ prædictæ ratio sit habenda, idem Pontifex in citata sua Constitutione declarando statuit: *Ut, qui horas omnes Canonicas uno, vel pluribus diebus intermiserit, omnes Beneficii, vel Beneficiorum suorum fructus, qui illi, vel illis diebus responderent, si quotidie dividerentur, qui vero Matutinum tantum, dimidiam, qui ceteras omnes Horas, aliam dimidiam, qui harum singulas, sextam partem fructuum ejusmodi diei amittat.* Hæc Pontifex.

33. Cæterum quoad memoratam obligationem restituendi notandum est, quod quamvis Azorius *cit. cap. 14. quest. 5.* ob tam generalem S. Pii V. loquendi modum & Constitutionem teneat, quod Beneficiarius omnes sui Beneficii fructus, etiam illos, quos propter alias obligationes, utputa Conciones, Sacramentorum administrationem, Missæ celebrationē &c. si simul est Parochus, sibi comparaverat, pro rata neglecti Divini officii restituere teneatur, oppositum tamen, nempe tutæ conscientia posse eam fructuum partem retineri, quam ejus labor, quo alioquin inservivit Ecclesiæ, promeruit, cum multis aliis Auctoribus a se allegatis probabile, & in praxi tutum censet Layman *lib. 4. tract. 2. cap. 5. num. 1. § 2. & Sax. Beneficium n. 58.* quorum posterior proinde subjungit, quod sufficiat Parocho restituere quintam partem, Canonico quartam, aliis Beneficiariis tertiam Sed melius Layman attendendum censet ad aliorum quantitatem officiorum,
rum,

Quæst. III. Quanta sit obligatio recitandi Eccl. 25
rum, quæ quandoque plura quandoque paucio-
ra sunt; ac proinde hoc erit prudentis, & ti-
morati viri arbitrio dijudicandum.

Additio.

* Pater Ludovicus Engel apud Patrem Pich-
ler in suo Candidato Jurisprudentiæ abbrevia-
to *Tit. 41. num. 3.* existimat, si portio reddi-
tuum Parochialium unius diei essent tres flore-
ni, Parochum ob omissas præcise Horas Cano-
nicas non nisi ad unum florenum exinde resti-
tuendum obligari. *

34. Circa hoc tamen notanda, & vitanda
erit gemina Propositio, novissime ab Alexan-
dro VII. condemnata, quarum prior, ordine
20. sic sonat: *Restitutio a Pio V. imposita Bene-*
ficiatis non recitantibus Horas, non debetur in
conscientia ante sententiam declaratoriam judicis,
eo quod sit pœna. Altera, ordine 33. sic habet;
Restitutio fructuum ob omissionem Horarum supple-
ri potest per quascunque eleemosinas, quas antea
Beneficiarius de fructibus sui Beneficii fecerit.
Utraque, inquam, hæc Propositio est damnata,
ac proin evitanda.

Additio I.

* Quæres I. An pœnæ restitutionis fructu-
um a S. Pio V. Beneficiatis non recitantibus
Breviarium impositæ subjaceant etiam Provi-
siores & cooperatores?

C

Resp.

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

Resp. I. Provisor, qui ad tempus constituitur, ut nomine Parochi v. g. ægroti, aut alias impediti administret Sacramenta, aliaque munera Parochialia, non tenetur ad restitutionem, si omittat Breviarium, quamvis ratione Ordinis sacri graviter peccet. Ratio est: quia talis non est verus Beneficiarius, & suum salarium potius habet ob alias functiones Parochiales: secus dicendum quoad Vicarios perpetuos, qui sunt veri Beneficiati, sicque omittentes Horas Canonicas obligantur pro rata ad restitutionem, uti recte notat Henno *Tom. I. Tract. I. in Præcept. Decalog. disp. I. quæst. 3. art. I. Conclus. 3. Resolut.*

4. Resp. II. Ob rationem superius quoad Provissores adductam pariformiter excusantur Cooperatores Parochorum non habentes verum Beneficium. Item illi Sacellani, in quibusdam archibus, vel alias apud Nobiles existentes, qui equidem singulis annis percipiunt certos fructus ob quædam ministeria spiritualia, interea tamen illa Sacellania non est erecta auctoritate Episcopi. Ita Sporer *part. I. Theolog. Sacram. in Appendice cap. I. n. 29.* *

Additio II.

* Quæres II. An pœnæ restitutionis fructuum adstringantur Beneficiati, qui inculpabiliter v. g. ex naturali oblivione, vel ob infirmitatem, aut aliud justum impedimentum omittunt Horas Canonicas? Resp. negative. Nam pœna supponit alias culpam; ergo etiam hic debet præcedere culpa, ut incurratur illa pœna inhabilitans ad perceptionem fructuum pro rata.

Aliam

Quest. III. Quanta sit obligatio recitandi &c. 27

Aliam adhuc rationem vide infra *num. 91*. Quinimo cum Gobat, Sporer *loc. cit. num. 33.* & la Croix *lib. 4. num. 1210.* excusant Beneficiatū taliter ægrotum, ut nequeat recitare Horas Canonicas, quamvis hæc infirmitas fuisset contracta ex propria culpa Beneficiati v. g. propter excessivum potum: etsi enim talis antecederet destruendo sanitatem haud dubie contraxerit culpam, attamen hic & nunc factus ægrotus, & forsan de tuo peccato contritus non peccat omittendo Horas Canonicas; adeoque, cum ipsa omissio Officii Divini apud talem non amplius sit peccaminosa, præsumendum erit de benignitate Ecclesiæ, quod etiam huic omissioni non annexerit pœnam restitutionis, uti advertit Sporer hic. *

Additio III.

* Quæres III. An Beneficiatus obligetur aliquid restituere, si quidem culpabiliter quidpiam ex Horis Canonicis intermittat, non tamen talem partem, quæ constitueret peccatum mortale? Respond. negative: nam Bulla S. Pii V. injungit solum restitutionem illis, qui intermittunt culpabiliter NB. aliquam Horam Canonicam: ergo, cum talis in casu nostro ne quidem æquivalenter integram Horam Canonicam omitat, neque imponenda erit pœna restitutionis; cum non conveniat, pœnas ampliari, sed potius restringi. Sporer *loc. cit. num. 35.* & la Croix *lib. 4. num. 1212.* *

Additio IV.

* Quæres IV. An Beneficiati teneantur ratione Officii Divini facere restitutionem, si nihil quidem omiserunt, bene tamen Horas Canonicas voluntarie interne distracti persolverunt? Resp. I. Inprimis illos AA. qui admittunt cum distractione voluntaria pure interna impleri adhuc præceptum Ecclesiasticum de recitatione Officii Divini, nec graviter exinde peccari, pariter facile concedere, quod consequenter Beneficiati, etsi voluntarie distracti, non obligentur restituere fructus: & sane pro hac sententia plurimum scrupulosis favorabili a *Pa' re la Croix lib. 4. num. 1340. & seqq.* adducuntur ultra viginti quatuor Doctores non sine gravibus fundamentis: quia tamen quæstione sequenti contraria opinio agnoscitur saltem ut probabilior, hinc Resp. II. Dato etiam, quod ille graviter peccet, qui voluntarie Horas Canonicas sine attentione interna recitat, adhuc tamen probabiliter sustineri potest, quod non obligetur ad restitutionem fructuum. Ita cum Soto, Tolet, Corduba, Garzia, Gobat, & aliis *la Croix lib. 4. Theol. Moral. num. 1213. & Sporer hic cap. 2. sect. 2. num. 88.* Ratio est, quia Bulla Piana pœnam restitutionis solummodo imposuit intermittentibus omnino recitare Horas Canonicas: ergo in odiosis non est extensio facienda ad eos, qui distracte recitant Horas Canonicas. *

35. Quæres V. An Officium Defunctorum in die Commemorationis Omnium Fidelium Defunctorum, item Litanix majores in Festo S. Mar-

Quest. III. Quanta sit obligatio recitandi Ec. 29

S. Marci, ac tribus diebus Rogationum privatim sint a præfatis Clericis, Religiosis, ac Beneficiariis de præcepto recitandæ? Ratio dubitandi est: quia S. Pius V. in Bulla *Quod a nobis*, Breviario præfixa, ab obligatione recitandi extra Chorum diebus in Rubricis præscriptis eximit Officium B. MARIÆ Virginis, & Defunctorum, item septem Psalmos Pœnitentiales, & Graduales. Et quidem Diana *part. 1. resol. 42. de Horis Canonicis*, loquendo de Litanis, post paucos alios a se allegatos, probabile censet non teneri eos privatim recitare Litanias in diebus Rogationum, qui non interfunt Processionibus.

36. Respond. tamen cum Herincx *disp. 2. q. 2. n. 14. Gobat tract. 5. Theol. Experim. n. 614. Gavanto p. 2. sect. 7. cap. 13. allegante Suarium, & sequitur Bonacina tract. 23. cap. 7. num. 243. Officium Defunctorum in die Commemorationis Animarum, ac Litanias præfatis diebus etiam privatim recitandas esse ex præcepto. Ratio est: quia Officium Defunctorum censetur esse pars Officii diei Animarum, cui idcirco in Calendario, & Martyrologio tribuitur nomen Commemorationis Defunctorum: Litanie autem ut præfatis diebus privatim dicantur ab iis, qui non interfunt Processionibus, expresse præscribunt rubricæ. Neque Litanias commemorat, & excipit S. Pius V. in præallegata Bulla, quæ tamen jam olim præceptæ fuerunt c. *Rogationes de Consec. dist. 3. Accedit communis sensus Doctorum, & praxis Fidelium, optima legum interpretes.**

37. Et per hoc patet ad rationem in oppositum. Siquidem S. Pius V. de I taniis nullam facit mentionem, ac proinde obligationem eadem privatim dicendi non tollit. Et dum obligationem recitandi privatim, seu extra Chorum, Officium Defunctorum in citata Bulla sustulit, loquitur de diebus Ferialibus, quæ illud Officium aliquoties per annum dicendum esse volunt rubricæ: non autem sub hac generali abrogatione, seu deobligatione comprehenditur dies Commemorationis defunctorum; cum sit pars Officii illius diei. Atque ex his inferunt Doctores, Beneficiarium talia cessante iusto impedimento non recitantem, teneri ad restitutionem fructuum pro rata partis omissæ.

Additio.

* Quær. ultimo. Cui facienda sit restitutio fructuum ex omissione Officii Divini resultans? Respondeo eandem restitutionem fructuum esse faciendam vel fabricæ, seu ornatui illius Ecclesiæ, in qua quis habet Beneficium, vel pauperibus. Ita cum communi Felix Potestas *Tom. I. Examinis Confess part. 2. cap. 3. num. 486.* & Sabinus Bononiens. *in sua Luce Moral. part. 2. tract 54. n. 41.* Porro inter pauperes comprehenduntur etiam pauperes aliæ Ecclesiæ; item illi, qui secundum suum statum sunt pauperes, ut Religiosi. Item etiam pauperes Consanguinei, Fratres, Parentes &c. Quin etiam poterit talis Beneficiatus sibimetipsi juxta dicenda

Quest. IV. Quenam intentio, & attentio &c. 31
n. 90. applicare, si vere pauper e. g. propter
tenues redditus existat: item licite per suam
intentionem in partem satisfactionis computa-
ret illas eleemosynas, quas alias daret pauperi-
bus, modo non annumeret parti satisfactionis
eas, quas jam tribuerat pauperibus ante omis-
sionem Officii Divini: hoc enim foret illicitū
& ab Alexandro VII. juxta jam dicta num 34.
reprobatur. Videantur Sporer loc. cit. n. 40.
& la Croix loc. cit. num. 1215.

Q U Æ S T I O IV.

Quenam intentio, & attentio requiratur
 ad recitationem Horarum Canonica-
 rum?

S U M M A R I U M.

38. *Quid sit studiose & devote celebrare Officium Divinum?*
39. *Attentio circa orationem vocalem triplex, ad verba, ad sensum, ad finem orationis.*
40. *Requiratur intentio orandi.*
(d) De hoc Tract. 2. dist. 3. n. 44.
41. *Sufficit tamen ad satisfaciendum intentio virtualis.*
42. *Qualibet attentio, tam ad verba, ad sensum, quam ad Deum sufficit.*
43. *Voluntarie distractus absque ulla interiori attentione non videtur satisfacere.*
Opposita quorundam opinio refertur.

- 32 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. I.*
 44. *Ratio Conclusionis.*
 45. *Solvitur objectio cum alia instantia.*
 (e) *Conformiter dictis tract. 2. Dist. I. n.*
 46. 48. & seq.
 46. *Leviter duntaxat distractus satisfacit.*
 47. *Quid, si distractio non sit plene voluntaria?*
 vel omnino involuntaria?
 48. *Remedia ad repellendas distractiones opportu-*
 niora, quæ?

38. **E**St hic recolendum ex dictis *quest. 1. n.*
 3. quod in c. *Dolentes de Celebrat. Missar.*
præcipiatur: ut Divinum Officium studiose cele-
bretur pariter & devote. Ubi Glossa notat,
Studiose, quantum ad officium oris, verba non
syncopate pronuntiando. Et *devote*, quantum
 ad officium cordis, juxta illud Apostoli *Ephes. 5.*
Cantantes, & psallentes in cordibus vestris Domi-
no. Unde Glossa c. *Cantantes dist. 92.* hosce
 vulgatos versiculos refert :

Non vox sed votum; non musica Chordula; sed
 cor;

Non clamans, sed amans, cantat in aure
 Dei.

Igitur ad devotionem, seu officium cordis re-
 quiritur tum intentio, tum attentio, de qua
 alii duo versiculi sic canunt;

Dirige cor sursum: bene profer: respice sensum.
Inque Choro ne sis corpore, mente foris.

Quest. IV. Quenam intentio, & attentio &c. 33

39. Advertendum quoque cum D. Thoma 2. 2. q. 83. art. 13. & communi Doctorum, quod attentio triplex sit, quæ orationi vocali potest adhiberi: una ad verba, qua attenditur ad verba, ne aliquis in eis proferendis erret. Secunda ad sensum verborum, qua attenditur, quid verba significant, & hanc habere nequeunt ignari illius idiomatis, in quo recitatur Divinum Officium, v. g. Moniales ignorantes linguam latinam; quamvis possint habere primam & tertiam attentionem, sicque omnino satisfacere. Et tertia ad finem orationis, qua nempe attenditur ad Deum ceu terminum nostræ orationis, & ad rem, pro qua oratur; quæ est omnium optima; atque etiam ab idiotis, linguæque, in qua Divinum Officium recitatur, ignaris haberi potest. Prima harum attentionum, ut ait Filliucius, dicitur materialis, secunda litteralis, & tertia spiritualis.

40. CONCL. I. Certum est, intentionem aliquam orandi, seu recitandi Horas Canonicas necessariam esse: alias ejusmodi recitatio non esset actus humanus, honestus, ac devotus, neque proprie oratio. Unde si quis legeret Horas Canonicas in somnio, sub quo nonnulli loqui solent, vel recreationis aut studii causa, talis non impleret præceptum, quia non haberet intentionem orandi. (d)

41. CONCL. II. Ad orandum, & satisfaciendum præcepto sufficit intentio virtualis ac implicita, neque requiritur necessario intentio expressa & formalis. Ita Navarrus cap. 13. de Oratione num. 16, & seqq. Filliucius trad. 23.

34 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. I. cap. 2. num. 71.* & Doctores communiter. Ratio est: quia ejusmodi intentio virtualis, ac implicita sufficit ad actum moralem. Talis intentio v. g. est in eo, qui habet voluntatem satisfaciendi suæ obligationi, vel dicendi Horas Canonicas, ut debet. Imo sufficere ajunt, animo deliberato capere Breviarium, ire ad Ecclesiam seu Chorum, ita, ut interrogatus vere responderet, se id facere ad recitandum Horas, vel satisfaciendum suæ obligationi. Et hoc confirmatur ex dictis supra *Tract. 2. Dist. 3. Quest. 5. num. 45. & seqq.* ubi ostensum est, ad satisfaciendum præcepto non requiri specialem intentionem satisfaciendi (dummodo non habeatur intentio contraria) sed sufficere intentionem præstandi opus, quod præceptum est, ut puta studiose pariter & devote recitandi Divinum Officium.

42. CONCL. III. Loquendo nunc de attentione, sufficit quidem ad satisfaciendum præcepto recitandi Horas Canonicas quælibet trium supra enumeratarum attentionum, videlicet ad verba, ad sensum, & ad Deum vel finem Orationis; tamen secunda attentio est præstantior, quam prima; & tertia, quam secunda. Ita post D. Thomam *loc. cit.* communis Doctorum. Notat tamen Navarrus *cap. 28. de Orat. n. 28.* id, quod de tertia attentione ad Deum dicitur, esse intelligendum, dummodo interim, quantum necesse est, attendatur, ne orans erret in verbis, dicendo aliud vel aliter, quam quod, vel quomodo præceptum est.

43. CONCL.

Quest. IV. Quenam intentio, & attentio &c. 35

43. CONCL. IV. Qui voluntarie, seu sua sponte distrahitur, & toto animo in alia per cogitationem disperso, atque adeo absque ulla prædictarum trium interiori attentione Horas Canonicas persolvit, non videtur satisfacere præcepto. Ita communior, probabilior, & securior Doctorum sententia, quam tenent Azorius *cap. 12. quest. 6.* Bonacina *disp. 1. quest. 3. punct. 2. §. 2.* Mastrius *disp. 2. Theol. Moral. num. 92.* Sannig. *quest. 2. n. 11.* Herincx, Navarrus, Lessius, Suarez, Reginaldus, Layman, alique plures: quamvis non desint oppositum tenentes, quos citat, & sequitur Diana *part. 1. tr. 12. resol. 2.* qui volunt, interiorem attentionem ad Horas Canonicas non requiri, sed sufficere exteriorem; ut videlicet eas recitans exterius reverenter assistat, nec sese occupet in aliquo negotio incompatibili cum attentione interiori, utputa confabulando, scribendo, jocando &c. hancque solam exteriorem attentionem (inquiunt) præcipi in sæpe cit. *c. Dolent. de Celebr. Missarum* non autem interiorem.

44. Probatur tamen Conclusio. Quia cit. *c. Dolentes.* præcipitur, ut Officium Divinum devote recitetur: atqui devotio est actus internus; ergo. Confirmatur. Oratio non subsistit perfecte sine omni interiori attentione, neque est actus devotionis, sed potius simulatio quædam devotionis aut orationis, quam merito Christus reprehendit *Matth. 15.* Dicens: *Populus hic labiis me honorat, cor autem eorum longe est a me;* ergo solam exteriorem orationem

nem sine ulla prorsus interiori attentione non censetur Ecclesia præcipere, & consequenter ea sola non sufficit ad satisfaciendum præcepto.

45. Nec dicas. Ecclesia non potest præcipere actum internum; ergo neque attentionem internam in Horis Canonicis. Resp. enim (e) quamvis Ecclesia non possit per se ac directe præcipere actum mere internum, scorsim sumptum; potest tamen Ecclesia ipsum con- præcipere, seu indirecte & concomitanter præcipere una cum actu externo, quando ad ejus perfectionem actus interior requiritur. Prout in proposito attentio interior requiritur ad rationem perfectæ orationis, cum sine ulla attentione interiori potius esset simulatio orationis, ut dictum: Ecclesia vero non præcepit simulationem orationis, vel etiam orationem qualemcunque demum, sed orationem devotam.

Additio.

* Nec instes, orationem devotam c. *Dolentes de Celebrat. Miss.* in tantum solummodo præcipi, ut præter intentionem internam orandi habeatur saltem attentio aliqua externa; agitur enim ibidem contra illos, qui in Choro sub Officio fabulantur, sicque nec externam habent attentionem, ex qua simul cum prævia intentione interna adæquate componitur essentialia orationis; nullatenus autem ad formam essentialem ejusdem requiritur simul attentio interna: nam si insuper ad substantiam orationis (quæ sola ab Ecclesia videtur præcipi) exigetur

Quest. IV. Quenam intentio, & attentio Sc. 37
retur attentio interna, tunc neque voluntarie
distractu. satisfaceret præcepto Ecclesiæ; cum
talis neque essentiam orationis poneret, sicque
se haberet, ac si nihil orasset.

Respondetur enim verosimiliter Ecclesiam
ibidem c. *Dolentes*, & *Sess. 24. de Reform. c. 12.*
præcipere absolute, & illimitate talem ora-
tionem, quæ Deo non displicet, ac potius ad
indignationem, quam ad misericordiam com-
movet, qualis foret utique illa cum volunta-
ria (secus cum involuntaria) distractione in-
terna; cum videatur peccatum irreverentiæ,
exterius Deum alloqui, & profiteri, se eun-
dem colere, atque deliberate id interius non
præstare, prout Christus ipsemet conqueritur
citatis verbis; *Populus hic labiis me honorat, cor
autem eorum longe est a me.* Unde, etsi fortas-
sis ad substantiam orationis non requiratur at-
tentio interna, videtur tamen ea pertinere ad
circumstantias ipsius orationis, quas in præsen-
ti videtur Ecclesia simul respexisse saltem pro-
babilius. Interim tamen non nego, contrariam
opinionem, quæ vel maxime pro scrupulosis
deservit, habere suam quoque probabilitatem,
pro qua Thomas Hurtado apud la Croix *lib. 4.*
num. 1340. præter D. Antoninum adducit ultra
viginti quatuor Auctores. Cæterum, pro ma-
jori declaratione nostræ sententiæ. *

46. Dicitur notanter in Conclusionē, *volun-
tarie, seu sua sponte distrahitur, & toto animo
in alia per cogitationem disperso Sc.* Nam in-
primis; si quis Horas Canonicas animo dunta-
xat leviter distracto persolvat, juxta commu-
nem

38 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. 11.*
nem & certam Doctorum sententiam mortaliter
non peccat, & satisfacit præcepto. Et certe,
cum sola attentio ad verba sufficiat, facile est,
præcepto Ecclesiæ in hac resat satisfacere; ut be-
ne notat Lessius *lib. 2. de Just & Jure cap. 37.*
n. 69. & 70. Ubi etiam addit, si quis cum hac
attentione, saltem confusa ad Deum, vel ad
verba, posset simul ad alia attendere (sicut il-
li, qui ternas simul, vel plures epistolas dictant)
quod talis satisfaceret præcepto Ecclesiæ, nec
peccaret mortaliter, juxta Navarrum *cap. 13.*
num 23. quamvis peccaret venialiter ob irreve-
rentiam admissam.

47. Deinde si distractio non sit plene volun-
taria, vel contingat solum ex imperfecta animi
deliberatione, rursus certum est, satisfieri
præcepto, nec committi peccatum mortale;
quamvis ob negligentiam in repellendis distra-
ctionibus commissam quandoque peccatum ve-
niale contrahatur. Quod si autem distractio
omnino fuerit indeliberata, atque involunta-
ria, & patienter tolerata, homine, quod in se
est, faciente, tunc ejusmodi distractiones, qui-
bus homo invitus abripitur ex humana fragilita-
te, nequaquam ei ad ullum peccatum imputa-
buntur; imo sunt non raro homini devoto ma-
teria patientiæ, mediumque, quo Deus animas
nostras a superbia, vanaque gloriæ inquinam-
entis tutari, propugnareque solet.

48. Quæres, quænam sint remedia ad repel-
lendas animi distractiones opportuniora? Resp.
esse potissimum sequentia. Primum est, æsti-
matio magna de Divino Officio: oratione si-
qui-

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 39
 quidem Deum alloquimur, quia teste S. Damasceno *lib. 3. de fide cap. 24. Oratio est ascensus mentis in Deum*; simulque Breviarium plenum est pulcherrimis Virtutum affectibus, utilissimisque petitionibus ab ipso Spiritu sancto dictatis. Secundum, renovatio attentionis per certa intervalla, maxime ad versum *Gloria Patri &c.* procurata. Tertium accurata sensuum custodia, quæ est mater & conservatrix devotionis. Quartum, præsentia Dei, & Sanctorum, memoriæ firmiter, ab initio maxime orationis, per devotam præparationem impressa. Et tandem remedium ultimum, est obligationis nostræ & officii consideratio, si videlicet quis perpendat, se ideo ab Ecclesia ordinatum esse, ut Dei obsequio laudibusque se totum impendat, & quasi Legatus necessitates Sanctæ Matris Ecclesiæ, Fideliumque petitiones Deo proponat, & commendet.

QUÆSTIO V.

*De Integritate, Continuatione, Ordine,
 & Qualitate, quibus persolvendæ sunt
 Horæ Canoniciæ.*

SUMMARIUM.

49. *Septem requisita ad debitum Horarum Canonicarum recitationem.*
50. *Contra Integritatem Officii Divini, qui peccent?*
Et quomodo?

40 *Traç. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*

51. *Satisfacit, qui recitat cum socio non obligato.*

** Quidnam tali sit observandum?*

52. *Quid de occupatis in pulsandis organis, ponendis libris &c.*

53. *Continuatio Horarum etiam requiritur.*

54. *Niji excuset justa causa, qualis?*

55. *Alioquin peccatur venialiter.*

** Solvitur objectio.*

56. *Ordo insuper requiritur, & qualis?*

57. *Causa licite invertendi ordinem Horarum.*

** Varia exinde Corollaria.*

58. *Qualitas in Divino Officio, quæ servanda? Quo Breviario utendum?*

59. *Recitans Horas ex Breviario alieno, an peccet mortaliter?*

60. *Non commutandum Officium unius diei in aliud, alioquin peccatur, & quomodo?*

61. *Quid, si aliud Officium sit æquivalens, aut interveniat causa?*

62. *Utrputa error, aut inconsiderantia.*

63. *Corollarium.*

64. *Quid agendum, si quis hodie legit Officium, aut Lectiones diei crastine.*

65. *Automisit hodie recitare de Festo occurrente?*

** Alii adhuc varii casus, qui in præsentì evenire possunt. Additio I. II. III. & IV.*

** De Festis ad libitum notabilis doctrina. Addit. V. & VI.*

49. **A**D studiosam, & devotam Horarum Canonicarum recitationem, juxta Doctores communiter, septem requiruntur, nempe
At-

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 41

Attentio (sub qua & Intentio recitandi comprehenditur) Integritas, Continuatio, Ordo, Qualitas, Locus, & tempus accommodatum. Et quia de Attentione ad recitationem Horarum Canoniarum requisita jam dictum *Quest. preced.* hinc de aliis sex requisitis pro majori hujus materiæ quotidie occurrentis intelligentia singillatim dicetur in hac, & sequenti Quæstione. Quantum igitur inprimis attinet ad Integritatem Divini Officii, seu Horarum Canoniarum, fit

50. CONCL. I. Contra Integritatem Officii Divini (præter eos, qui illud vel ex toto, vel quoad partem notabilem penitus omittunt) peccant, qui Horas Canonicas recitant verba mutilando, syncopando, deglutiendo, si id scienter fiat: secus, si id vel vitio linguæ, vel consuetudine quadam inveterata, & quodammodo in naturam conversa accadat. Ita communis, & colligitur ex c. *Dolentes de Celebrat. Missarum* & *Clem. 1. eod.* ubi taliter verba syncopantes merito reprehenduntur. Ordinarie tamen preces, quæ ita recitantur non sunt necessario repetendæ: nam etsi non nihil ea in re (quando fit voluntarie) peccetur, legis tamen substantia servatur, atque regulariter parvitas materiæ exculat: nisi sit defectus omnino gravis, tunc enim secus foret dicendum.

51. CONCL. II. Satisfacit præcepto Ecclesiæ, qui Horas Canonicas recitat alternis versibus cum socio libero ac minime ad eas recitandas obligato. Ita communis, & patet ex pra-

D

xi

42 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
xi quotidiana: nihil enim refert, an socius sit
præcepto adstrictus, nec ne; cum adhuc totum
Officium Divinum studiose, pariter ac devote
persolvatur.

Additio.

* Porro, qui cum socio, vel cum aliis in
Choro Officium recitat, tria sibi principaliter
annotare debet ex allegandis Doctoribus. *Pri-*
mo, ut non solum ad ea, quæ vocaliter pro-
fert, attendere, sed etiam dicta Chori, vel
sui socii saltem aliquo modo percipere conetur,
alias enim (ut bene docet Sporer de Horis Ca-
nonicis num. 106. & la Croix lib. 4. num. 1295.)
non censeretur una oratio, cum partem ab al-
tero recitatam non faceret moraliter suam, si
nullo modo ad dicta alterius auditum suum vel-
let applicare. *Secundo*, quod si suum auditum
ad dicta alterius applicet, & tamen aliqua ver-
ba ob v. g. celerem linguam, vel vocis exili-
tatem socii sui, aut ob intervenientem stre-
pitum non percipiat, non teneatur exinde Ho-
ras illas repetere; nam per societatem ipsam,
& simul per animi applicationem moraliter pos-
sibilem ad dicta alterius censetur adesse adhuc
moraliter una Oratio juxta Felicem Potestas
Tom. 1. Exam. part. 2. cap. 3. num. 444. Sabinum
Bononiensem in sua Luce Moral. *part. 2.*
Tract. 54. num. 26. & Tamburinum lib. 2. *De-*
calog. cap. 5. §. 4. n. 12. & n. 13. licet circa hoc
secundum punctum non desint, qui cum Pa-
tre Henno *Tom. 1. Tract. de Horis Canonicis. disp.*
1. q. 3. art. 3. tenent contrarium, loquendo de

Quæst. V. De Integritate, Continuatione, &c. 43
recitatione extra Chorum. *Tertio*, quod talis, si animum suum applicet ad recitata ab altero, eaque saltem a potiori percipiat, e contra vero advertat, suum socium esse distractum, nec attendere vicissim ad dicta sua, nihilominus ipsemet attendens satisfaciat officio. Ratio est: quia per debitam recitationem suæ partis, & attentionem debitam ad recitationem alterius partis censetur moraliter, quantum concernit suam personam, persolvisse totum officium; uti teste Sporer hic *n. 107.* sentiunt omnes. *

§2. CONCL. III. Illi, qui inter publicam Horarum Canoniarum recitationem ex officio, vel Superioris jussu occupantur in pulsandis organis, vel ponendis libris, aut thurificandis Altaribus (unde non raro fit, ut aliquam partem Divini Officii nec proferant, nec audiant) satisfaciunt obligationi recitandi, quamvis talem partem non dicant per seipsos. Ita Reginaldus *lib. 18. n. 160.* & alii. Ratio est: quia cum illi ad celebritatem Divini Officii occupentur in tali servitio, totus Chorus supplet pro ipsis, ita, ut satis dicere existimentur, dum ministrant dicentibus.

§3. CONCL. IV. Quantum attinet ad Continuationem Horarum Canoniarum, ea insuper ad studiosam Divini Officii recitationem requiritur, ut nempe illud non interrumpatur cessante justa causa. Ita communis: *alioquin enim nonnulla committeretur irreverentia, si absque ulla prorsus causa interromperetur Divinum Officium.

44 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Ec. Dist. I.*

54 Dicitur notanter, *absque ulla prorsus causa*: nam si causa justa interrumpendi recitationem Divini Officii interveniat, nullum ne quidem veniale peccatum committitur. Et tales causæ variæ esse possunt: utputa, si Superior psallentem avocet, vel occurrat necessarium exercitium Charitatis proximo exhibendum; item si interponantur aliqui pii affectus meditationis, devotionisque internæ; vel si quid facias ad tollendam distractionem; aut si quid interius te inquietum facit, ideoque breviter id in charta annotes, vel in Confessionali expectes Pœnitentes, quorum aliqui, dum interim recitas Horas, accedunt, & hujusmodi.

55. Quod si autem absque ulla rationabili causa interrumpatur Officium Divinum, præfertim loquendo, vel agendo aliena a recitatione, aut profana, peccati venialis culpa non evitatur, uti colligitur ex sæpe cit. *c. Dolentes*. Peccatum vero mortale non erit, quantacunque fiat interruptio, dummodo omnes Horæ absolvantur intra eundem diem: siquidem adhuc impletur substantia præcepti, simulque singulæ partes habent suum pondus, atque significationem, suntque per se quædam preces & laudes Divinæ.

Additio.

* Dices: Si in eadem Hora, vel in eodem Psalmo fit magna & notabilis interruptio, tunc inter Versus & Psalmos recitados, & inter

Quæst. V. De Integritate, Continuatione, &c. 45

ter residuos adhuc restantes tollitur unio moralis, quæ spectat ad ritum & normam ab Ecclesia præscriptam: ergo saltem in tali casu peccatur mortaliter, nisi repetatur totum, supposito, quod non adsit alia causa gravis excusans.

Resp. Ita quidem sentire Suarez, Vasquez, Gavantum, & nonnullos alios; econtra vero Arriaga, Layman, Sanchez, Bonacina, Sporer & plures apud la Croix, ac cum eodem *lib. 4. n. 1306.* tenent, ipsam unionem inter Psalmos non præcipi *sub mortali peccato*; cum quilibet versus habeat suam propriam completam significationem; vel si sub gravi præcipiatur etiam aliqua unio moralis, non requiri aliam, quam quæ sit aut per intentionem intra diem continuandi residuum, aut saltem per hoc, quod restantia intra tempus, quo durat obligatio, adhuc addantur, sicuti a pari censetur una moraliter Disputatio, vel una Confessio, licet horis ante meridianis utraque inchoetur, & interveniente prandio, aliisque gravibus negotiis post notabile temporis intervallum primum post meridiem continetur. *

56. CONCL. V. Ordinem quod attinet, etiam ordo in recitatione Horarum Canoniarum requiritur, nempe ut non invertatur ordo earum inter se, dicendo v. g. Sextam ante Primam, vel Tertiam, sed recitentur eo ordine, qui ex præscripto Ecclesiæ in Breviario ponitur. Ita rursus omnes Doctores.

57. Cæterum hæc conditio leviter duntaxat obligat, potestque facile iusta causa interveni-

46 *Traſt. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Diſt. I.*
re, ſaltem in Officio privato, horas tranſpo-
nendi: ut ſi quis ab amico, vel Superiore in-
vitatur ad recitandam ſecum Primam, cum nec-
dum recitaverit Matutinum, poteſt hoc poſtea
recitare. Item accedens ad Chorum poteſt
cum Choro pergere, & Horas necdum lectas,
vel ex oblivione dilatas poſtea dicere. Simi-
liter ſerius intrans Chorum, parte Horæ jam in-
choata, poteſt cum Choro pergere, & poſt
expletum Officium partem illam ſupplere, pro-
ut paſſim tradunt, atque exemplificant Do-
ctores.

Additio.

* Item ſi in itinere conſtitutus non habeat
ſecum Breviarium, vel habens quidem, nequeat
tamen commode ſub actuali via v. g. ob Pſal-
mos peregrinos recitare Matutinum, talis po-
terit antea dicere Horas minores ex Diurnali,
ſi nequeat commode prævenire domi quoad
Matutinum. Similiter dicendum eſt, ſi talis
ſecum portaffet in via Breviarium compendio-
ſum, in quo Pſalmi ipſius Matutini reperiun-
tur abſque Lectionibus: tunc enim poterit re-
citare Pſalmos Matutini & Laudum, imo &
reliqua dilatis Lectionibus: Ita la Croix *lib. 4.*
n. 1309. Quod ſi ſimilia fierent abſque omni
rationabili cauſa, peccaretur venialiter. Pari-
formiter ſi adſit cauſa rationabilis v. g. ſi quis
modo habet accomodum ſocium, cum quo
recitet Matutinum ſequentis diei, poterit illud
cum eodem dicere, quamvis nondum perſol-
verit Veſperas & Completorium diei currentis.
Ita

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 47
Ita Sporer *hic* n. 134. & la Croix l. 4. n. 1315.
Item si quis fuerit oblitus debiti Hymni, Le-
ctionum competentium, vel aliquarum Com-
memorationum, aut partis cujusdam Horæ,
& recordetur ad noctem v. g. sub examine, po-
terit supplere absque eo, quod teneatur aliquid
aliud repetere. La Croix *loc. cit.* n. 1311. cum
aliis a se citatis. *

58. CONCL. VI. Quod ad Qualitatem at-
tinet, qualitas in Divino officio attenditur in-
primis ex eo, quod recitetur Breviarium appro-
batum ab Ecclesia, quale est solum breviarium
Romanum novum jussu S. Pii V. editum: illis
tamen ordinibus, Monasteriis, locisque ex-
ceptis, quos ab ipsa prima institutione a Sede
Apostolica approbata, vel consuetudine, quæ,
vel ipsa institutio ducentis annis correctionem
Breviarii novi, factam anno 1568. Per S. Pium
V. antecessit, aliis certis Breviariis usos fuisse
constiterit, quibus inveteratum illud jus dicen-
di, & psallendi, suum officium præfatus Pon-
tifex non ademit. Ita Bulla dicti Pontificis Bre-
viario Romano præfixa.

59. Quæres autem, an recitans Horas Ca-
nonicas ex Breviario alieno, sed approbata con-
suetudine ducentorum annorum peccet morta-
liter? Affirmant multi, negat Sylvester v *Ho-
ra, quest. 12.* melius tamen dicitur cum Reginal-
do *lib. 18. num. 170.* non esse peccatum, si id fiat
uno vel altero die iusta de causa, v. g. juvando
in recitando infirmum, aut Prælatum defessum,
vel ob repentinam necessitatem studendi, ac
hujusmodi.

60. CONCL. VII. Qualitas Officii Divini ulterius attenditur penes hoc, ut recitetur Brevarium Romanum non commutando officium unius diei cum altero. Unde peccat mortaliter, qui data opera recitat aliud officium notabiliter brevius, quam sit Officium cadens & ordinatum pro tali die. Ita Sannig *dist. 2. de Horis Can. qu. 3. num. 3.* Herincx *disp. 2. de Horis Can. qu. 3. num. 18.* cum communi. Ratio est: quia alioquin citra peccatum mortale posset quotidie recitari Officium Paschale, quod est contra communem Doctorum, & Decretum Alexandri VII. qui anno 1666. inter alias Propositiones etiam sequentem, ordine 34. damnavit: *In die Palmarum recitans Officium Paschale satisfacit præcepto.* Accedit alia ratio: quia hoc modo omittitur magna & notabilis pars Officii diei, & quidem contra ordinationem Ecclesiæ sine justa causa; ergo est peccatum mortale.

61. Dicitur, *qui data opera, & sine justa causa recitat aliud Officium notabiliter brevius, peccat mortaliter.* Nam secus dicendum est, si quis aliud Officium recitet æquivalens Officio occurrenti, vel si ex inadvertentia, aut ob aliam rationabilem causam recitet etiam aliquantulum minus. Ratio est: quia talis partim satisfacit substantiæ præcepti recitando septem Horas Canonicas; partim non censetur Ecclesiam notabiliter defraudare, aut saltem non advertenter ac deliberate; ergo. Hinc

62. Infertur I. Si quis Officium vel ex toto, vel ex parte, per errorem aut inconsiderantiam
mu-

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 49
mutavit, recitando aliud, eum non teneri ad repetitionem Horarum jam lectarum; etsi eas repetere ad servandam debitam qualitatem Officii Divini, utique sit laudabilius. Ratio est: quia is præcepto Ecclesiæ jam satisfecit, neque Ecclesia præsumitur velle ad duo Officia astringere, eum præsertim, qui sine culpa est.

63. Infertur II. Cum Herincx *loc. cit. n. 19.* Lugone, Tamburino, aliisque, quos refert, & sequitur Gobat *tr. 5. Theolog. Experim. n. 642.* quando incepisti per inadvertentiam recitare Officium non præscriptum, & recitato jam Matutino primum advertis errorem, si nolis ab initio repetere, posse te pergere corrigendo ex tunc errorem, ac recitando Officium præscriptum illius diei quoad reliquas Horas: quidquid contradicat Caramuel *in Theolog. Regul. disp. 110.* ubi asserit, te fore obligatum ad pergendum in tuo errore, ne alioquin confles tale Officium, quale non reperitur in toto Brevariario.

64. Quæres I. Si quis hodie legisset Officium crastinum, aut Lectiones Scripturæ diei crastinæ assignatas ex inadvertentia, quid erit crastina die recitandum? Resp. cum Lugone *lib. 5. Respons. Moral. dub. 8.* Herincx *loc. cit. n. 20.* Sannig. *qu. 3. num. 5.* & aliis, recitandum rursus esse Officium crastinum. Ratio est: quia pro tali die est præceptum obligans de persolvendo isto Officio, cui heri, cum tempus præcepti necdum curreret, non fuit satisfactum. Fateor, quod Gobat *loc. cit. n. 640.* nonnullos

50 *Traët. VI. De Horis Canon. Juram &c. Dist. I.*
Doctores, ac rationes in oppositum adducat;
verum & ipse potius huic sententiæ insistendum
existimat.

65. Quod si quis per errorem, vel oblivio-
nem, omisit hodie recitare de Festo novem Le-
ctionum Sancti occurrentis, illud vel eo anno
penitus ipsi erit omittendum, ut probabilius
censet Gobat *l. c. n. 638.* vel poterit prima die
non impedita recitari, ut alii existimant.

Additio I.

* Item: si quis a Diœcesi, in qua certum Fe-
stum universale e. g. S. Francisci ob interve-
nientem Dedicationem, vel Patrocinium fuit
translatum, venerit in locum, ubi jam erat
illud celebratum, non tenetur ibidem illo anno
de dicto Sancto recitare Officium, sed poterit
se accomodare Calendario loci. Dico notan-
ter: *non tenetur*; nam posse id recitare adhuc,
die alias non impedito, admittit Sporer *part.*
1. Theol. Sacram. in Append. cap. 2. sect. 4. num.
125. *

Additio II.

* Quær. II. An, si quis peregrinus veniat in
aliam Diœcesin, seu Religiosus in aliud Mona-
sterium sui Ordinis &c. ubi est duplex, possit
se quoad Officium conformare huic loco, quam-
vis in sua Diœcesi, seu in suo Monasterio sit de
Dominica, vel de Feria? Resp. talis potest se
conformare; quia peregrinus potest frui privi-
legio loci. Ita Sporer *l. c. n. 122, & la Croix*
l. 4.

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 51

l. 4. n. 1253. cum aliis. Diyi autem notanter: *poteſt ſe conformare*: non tamen obligatur, ſed licite adhuc ibidem privatim recitabit Feſta Diœceſi vel Monafterio ſuo propria, etiamſi hæc fuerint de Dedicacione vel de Reliquiis ſuæ Eccleſiæ. Sporer *loc. cit.* cum Suarez & Gobat. *

Additio III.

* Quær. III. An, ſi talis peregrinus primum cras venturus ſit ad illum alterum locum, jam poſſit hodie præveniendò recitare Veſperas, ac pro ſubſequenti die Matutinum de illo Sancto, qui colitur ibidẽ in Diœceſi, vel Monafterio alieno? Reſp. affirmative. Ita denuo Sporer *loc. cit. num. 129.* & Tamburinus *lib. 2. in Decalog. c. 5. §. 2. u. 25.* Nam, cum Veſperæ illæ ac ſubſequens Matutinum ſint partes Officii loci illius, in quem talis cras venturus eſt, non erit inconueniens, poſſe illud Officium hodie anticipato inchoare. *

Additio IV.

* Quær. IV. Quando nam poſſint celebrari Horæ Canonicæ de quibusdam Reliquiis? Reſp. ut dictum Officium Horarum Canonicarum celebrari queat, debet eſſe pars aliqua inſignis, uti Caput, Brachium, Crus, &c. & quidem alicujus Sancti in Martyrologio Romano deſcripti, de cujus identitate ſufficienter conſtat. Ita colligitur ex variis Decretis jam ſuperius *Tract. 5. diſt. 1. quæſt. 4.* allegatis. Scio quidem doctrinam

52 *Tract. VI. De Horis Canon Juram. Sc. Dist. I.*
nam Patris Claudii la Croix *lib. 4. n. 1260.* dicentis, illud Decretum requirens pro recitatione Horarum Canonicarum, ut Reliquia sit aliqujus Sancti in Matyrologio Romano descripti, esse subtractum e Typographia Apostolica, sicque censerī tacite revocatum: meo tamen iudicio ista doctrina viri hujus alias eruditissimi in hoc puncto nullatenus sequenda est. Quod enim memoratum Decretum in viridi existat observantia, patet tum ex Bullario Innocentii XII. cui illud de novo insertum fuit *Constitut. 105. Folio apud me 289.* tum ex Rubricis Brevariī nostri Ordinis confirmatis ab eodem Innocentio XII. per Bullam specialem *ad perpetuam rei memoriam. die 25. Novemb. an. 1696.* ubi pariter dictum Decretum reperitur tanquam validum ac firmum. pariformiter censuerunt practici & doctissimi viri, quos Romæ specialiter in hoc puncto consului. Quinimo La Croix ad finem Libri IV. se ipsum in hoc corrigit. *

Additio V.

* Quæres V. Quandonam possint recitari Horæ Canonicæ de Festis ad libitum? Resp. regulariter loquendo, & nisi una, vel altera sacra Religio &c. obtineat aliquod particulare Privilegium, similis Recitatio Horarum præcise fieri potest pro tunc, quando illo die non occurrit Dominica, vel octava, vel aliud Festum pro illo die de præcepto: nam si tale adesset, quamvis inferioris ordinis, (puta semiduplex)
alte-

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 53

alterum ad libitum etiam duplex deberet cedere, & illo anno omnino intermitteri. Quod si cum Festo ad libitum concurreret aliud de præcepto, non habens hunc diem proprium, sed translatum, possent de altero ad libitum recitari Horæ Canonicae, & translatum ulterius transferri. Totum hoc desumitur ex Decreto S. Congregationis Rituum 24. Janu. anno 1682. edito, ubi ad Quæsitum Proponentis responsum fuit, *prædicta officia SS. ad libitum etiam duplicia, occurrentia diebus Dominicis, Octavis, & Natalitiis SS. alicujus Religionis, vel Diœcesis ex vi Calendarii proprii, a Sede Apostolica approbati, quamvis sub ritu semiduplici de præcepto celebrandis, non esse transferenda, sed omitti debere: si autem occurrant eodem die, in quo alias aliquod Festum translatum poni deberet, tunc liberum fore, declaravit, eadem Officia ad libitum recitare, & Officium translatum ulterius ad alium diem non impeditum transferre, prout etiam omisso Officio, quod semel per Hebdomadam, aut Mensem ex Apostolico Indulto recitari concessum est, Officium ad libitum eodem die currens recitari posse decrevit. Hucusque Decretum S. Congregationis Rituum. Posset autem ulterius moveri dubium; an, dum in octavo die alicujus Festi solemnis nequit celebrari Festum ad libitum, id saltem fieri possit, si tale Festum ad libitum caderet in diem infra octavam non specialiter privilegiatam? ad quod equidem la Croix l. 4. num. 1274. respondet affirmative; ego autem huic resolutioni conformare me nequeo, tum quia etiam*

dicit

54 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
 dies infra octavam est de præcepto, tum quia
 in Rubricis particularibus nostri Breviarii, spe-
 cialiter ab Innocentio XII. per Bullam *Exponi*
nobis editam 3. Decembris anno 1697. appro-
 bati, ante titulum primum num. 12. reperitur
 Decretum Sacræ Romanæ Congregationis edi-
 tum 11. Augusti 1691. sequentis tenoris: *nec*
hujusmodi Officia ad libitum recitentur, dum
occurrunt infra octavas, non privilegiatas, etiam-
si sint particulares, & propriæ Religionis. Vide
 de hoc fufius Cajetanum Merati per plures
 annos S. Congreg. Rituum Consultorem in
 suo Thesauro Romæ novissime edito Tom. II.
part. 1. sect. 3. cap. 10. num. 11. fol. apud me 143.
*& seqq. **

Additio VI.

* Quæres VI. An quoad recitationem Ho-
 rarum Canonicarum idem, ac præcedenter sit
 statuendum, si facultati recitandi Officium de
 aliquo Sancto &c. non equidem inferantur ex-
 presse hæc verba *ad libitum*, sed sequentia:
Sacra Congregatio recitari posse concessit, vel in-
dulfit? Ratio dubitandi est, quia *posse recitari, &*
ad libitum esse recitationem videntur æquivalen-
 tia, & consequenter eodem modo videtur sen-
 tiendum, uti superius *Additione V.* Respondeo
 tamen, hoc non obstante, similia Festa, re-
 spectu quorum quoad facultatem recitandi de
 his Horas Canonicas, inferuntur dicta verba *re-*
citari posse, habenda esse non tanquam *Festa ad*
libitum, sed tanquam *Festa de præcepto*, & con-
 sequen-

Quest. V. De Integritate, Continuatione, &c. 55

sequenter in occurrentia, vel concurrentia aliorum Festorum eodem modo, uti de aliis Festis de præcepto in simili casu, quoad recitationem Horarum Canoniarum sentiendum. Ita Cajetanus Merati *loc.cit.* adducens Decretum S. Congreg. Rituum die 16. Septemb. anno 1730. editum sequentis tenoris: *Supplicatur declarari, an sub Nomine Sanctorum ad libitum comprehendantur Officia duplicia, & semiduplicia Sanctorum NB. recitari concessa absque expressa notula (ad libitum) sed tantum cum sequenti clausula NB. nimirum recitari possint, & valeant, vel recitari posse censuit? &c. Et Sac. Rit. Congregatio, dubio proposito respondit negative: id est, non comprehendendi sub nomine Sanctorum ad libitum. Majorem hujus Declarationem dat Henricus Pisart in Directorio Canonico Tit 11. n. 21. dicens, memorata Festa non in alio sensu tanquam ad libitum censi debere, quando sunt concessa sub illis terminis celebrari posse, recitari posse, quam, quod liberum fuerit Episcopis, aut Ordinum Superioribus ea acceptare, vel non; semel autem hac acceptatione a Superioribus admissa liberum non esse subditis servare, vel non, sed reputari debere tanquam de præcepto, adeoque esse ex genere illorum, quæ, si uno die nequeunt celebrari, possint transferri in alium non impeditum quoad recitationem Horarum Canoniarum. Quod tamen conformiter dictis non procedit circa Festa ad libitum. **

Q U Æ S T I O VI.

De Loco & Tempore, quibus persolvendæ
sunt Horæ Canonicæ.

S U M M A R I U M.

66. *Ratio Ordinis.*

67. *Extra Chorum, ubi possit recitari Officium Divinum?*

68. *Canonici tenentur recitare officium in Choro.*

69. *Nisi adsit necessitas, consuetudo, vel institutio specialis.*

70. *Quo tempore recitandæ Horæ in & extra Chorum?*

71. *Matutinum & Laudes possunt pridie vespere recitari.*

Sed circa horam variant Doctores.

Additio.

72. *Horæ Minores, ac vespere quo tempore recitandæ?*

73. *Quid de Vesperis in Quadragesima?*

74. *An satisfaciat incipiens Officium ante mediam noctem diei sequentis?*

Nequit unica recitatione pro duobus diebus satisfieri.

75. *An sit peccatum mortale, celebrare Missam ante dictum Matutinum?*

66. **E**XPLICATIS prioribus quinque conditionibus, ad studiosam & devotam recitationem Officii Divini requisitis, nempe Attentione, Integritate, Continuatione Ordine, & Qualitate, pergendum ad alias duas, nimirum
ad

Quest. VI. De Loco & tempore, quibus &c. 57
ad Locum & Tempus, quo illud recitari possit,
ac debeat. Hinc sit

67. CONCL. I. Quantum attinet ad Locum,
illi, qui ad Chorum deputati non sunt, possunt
ubique Officium Divinum recitare, dummodo
non recitent in loco indecenti, aut ubi atten-
tio impediri possit. Ita communis, & ratio est
clara: quia nullum Jus reperitur, quo quis Cho-
ro non obligatus teneatur Divinum Officium
in certo loco recitare. Unde satisfacit præce-
pto, siue Officium recitetur stando, siue seden-
do, siue ambulando, siue domi, siue in vinea &c.
dummodo recitetur studiose pariter ac devote
(modo hætenus explicato) simulque non in
loco indecenti; hoc enim esset contra debitam
reverentiam.

68. CONCL. II. Canonici tenentur recitare
Divinum Officium in sua Ecclesia juxta institu-
tionem Beneficii; nisi alio cogat necessitas, aut
permittat longæva consuetudo, vel Fundatoris
institutio. Ita communis. Ratio est: quia Ca-
nonici tenentur satisfacere intentioni Funda-
torum; simulque in *Clem. 1. de Celebrat. Missar.*
injungitur Canonici onus canendi Horas Ca-
nonicas in Ecclesiis Cathedralibus, & Collegia-
tis. Accedit, quod Beneficium detur propter
Officium, atque ut inserviatur Ecclesiæ *c. ult.*
de Rescript. in 6.

69. Additur notanter, nisi alio cogat neces-
sitas, aut permittat consuetudo &c. Nam inpri-
mis necessitas non habet legem: unde *cap. 4.*
de Reg. Juris dicitur: *Quod non est licitum in le-*

E

ge,

58 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
ge, necessitas facit licitum: ut si quis sit infirmus,
aut iusta de causa absens. Insuper consuetu-
do cujuslibet Ecclesiæ, atque Fundatoris insti-
tutio circa hoc bene sunt attendendæ, ac jux-
ta eas major vel minor obligatio Canonico-
rum affiltendi Choro colligenda. Quomodo autem
Religiosi sint Choro alitrikti, dictum est supra
num. 21.

70. CONCL. III. Loquendo tandem de
Tempore, in publico Officio Chori servanda
est consuetudo recepta cujuslibet Ecclesiæ: in
privata vero recitatione Horarum Canonica-
rum, etsi laudabilissimum sit singulas Horas
suis temporibus orare, nihilominus ad vitandū
peccatum mortale sufficit, ut recitentur eo in-
tervallo, quod est intermedium noctis præce-
dentis & sequentis. Ita omnes Doctores. Un-
de, qui intra hoc tempus recitat, satisfacit
substantiæ præcepti, nec peccat mortaliter, eti-
am si omnes Horas absolvat mane post mediam
noctem, aut primum vespere ante aliam mediam
noctem: quamvis sit peccatum veniale, si id fiat
absque causa rationabili, aut alias Horæ ultra
debitum tempus sine causa differantur.

71. CONCL. IV. Nihilominus ex recepta
Ecclesiæ consuetudine licitum est recitare Ma-
tutinum, & Laudes sequentis diei, pridie ad
vesperam, nempe post tempus Vesperarum &
Completorii circa horam quartam pomeridia-
nam. Ita communis: nam consuetudo dero-
gat rigori Juris positivi *c. ult. de Consuet.* estque
optima legum interpret. Imo Gobat *Tr. 5.*
Theol. Exper. n. 679. allegat plures Doctores,
qui

Quest. VI. De Loco & tempore, quibus &c. 59

qui docent, quod is non peccet mortaliter, qui incipit statim hora secunda post meridiem. Et licet citatus Auctor id solum admittat iusta causa urgente, ut si v. g. forent excipiendæ Confessiones ab hora tertia usque ad cœnam; alii vero, ac præsertim Escobar tr. 5 Exam 6. num. 60. talem damnent peccati mortalis: idem tamen Escobar culpæ venialis duntaxat reum censet inchoantem citra iustam causam media tertia, nullius, qui tertia.

Additio.

* Ut autem intra tot sententiarum varietatem perplexæ non reddantur conscientiæ, Rev. Camera Apost. Romæ edidit Anno 1706. sequentem illimitate declarationem, qua nimirum hora pridie inchoari possit Matutinum. Id est

- 20. Januarii, hora 2. cum quadrante.
- 13. Februarii, med. 3.
 - 1. Martii, hora 2. cum 3. quadrantib.
- 18. Martii, hora 3.
 - 4. Aprilis, hora 3. cum quadrante.
- 20. Aprilis, med. 4.
 - 10. Maji, hora 3 cum 3. quadrantib.
- 8. Junii, hora 4.
 - 1. Augusti, hora 3. cum 3. quadrantib.
- 21. Augusti, med. 4.
 - 7. Septembris, hora 3. cum quadrante.
- 24. Septembris, hora 3.
 - 11. Octobris, hora 2. cum 3. quadrantib.
- 20. Octobris, med. 3.

18. Novembris, hora 2. cum quadrante.
15. Decembris, hora 2.

Huic Declarationi haud dubie poterit ſe qui-
libet etiam absque ulteriori urgente præveni-
endi neceſſitate ſecure accommodare. *

72. Cæterum Horæ Minores non poſſunt di-
ci pridie, ſed ſolum poſt mediam noctem diei
occurrentis: poſſunt tamen omnes uſque ad
Veſperas exclusive ob cauſam honeſtam vel
utilem, v. g. ob majorem commoditatem ſtu-
dendi, ob iter inchoandum, vel alias hujus-
modi cauſas, recitari mane. Ut autem Veſpe-
ræ poſſint mane dici extra tempus Quadrageſi-
mæ, requiritur paulo major cauſa, ut tenet ci-
tat. Gobat. n. 682. aſſerens, eum peccaturum
venialiter, qui ante meridiem recitat Veſperas,
& Completorium absque rationabili cauſa.

73. Porro Rubrica illa Breviarii, quæ in
Quadrageſima vult Veſperas dici ante prandiū,
ſolum Chorum obligat; uti notat Tobias Loh-
ner *Inſtruct. 2. part. 4. §. 10. q. 3.* poſt Gobat
loc. cit. num. 688. dicentem, fas quidem eſſe
in Quadrageſima, Veſperas dicere ante pran-
dium private, at non eſſe neceſſe.

74. Quæres, an præceptum recitandi adim-
pleat is, qui incipit hodiernum Officium recita-
re paulo ante mediam noctem diei ſequentis,
utputa media duodecima, ſi idipſum absque in-
terruptione proſequatur poſt mediam noctem?
Aſſerit Leander *Quæſt. Moral. part. 1. § in
ord. 6. tr. 8. diſp. 4. qu. 109.* Ratio eſſe poteſt:
quia præceptum celebrandi Miſſam inter auro-

Quest. VI. De Loco & tempore, quibus &c. 61
ram & meridiem servatur incipiendo Missam paulo ante meridiem, etsi pars ejus absolvatur primum post meridiem, ut tenent Doctores passim; ergo a pari idem dicendum in proposito. Cæterum Gobat *loc. cit. n. 685.* hanc Leandri sententiam ex professo rejicit, utpote repugnantem communi judicio & praxi omnium Superiorum, Confessariorum, & aliorum Doctorum. Illud certum est, quod quis noctu recitans totum Officium, non possit pro duobus diebus satisfacere: nam recitatio quælibet Officii est onus affixum cuilibet diei in particulari, atque hinc Alexander VII. sequentem Propositionem, ordine 35. jure damnavit: *Unico officio potest quis satisfacere duplici præcepto, pro die præsentis, & crastino.* Hinc tenendum oppositum.

75. Quæres ulterius, an sit peccatum mortale, celebrare Missam ante recitatum Matutinum? Resp. negative cum Lessio *l. 2. de Just. & Jur. c. 37. n. 81.* quidquid pro & contra disputent Doctores apud Barbosam *part. 2. de Off. & Pot. Episc. alleg. 24. n. 15.* ubi viginti Auctores citat, dicentes, esse peccatum mortale, sine rationabili causa celebrare Missam nondum dicto Matutino, & triginta octo alios, qui negant, id esse peccatum mortale. Ratio horum est: quia nihil in Jure de hoc præceptum reperitur, neque consuetudo contraria sub tam gravi obligatione est recepta. Nec obstant Rubricæ Missalis *Tit. de Preparat. Sacerdot. celebraturi.* Ubi dicunt Missam esse celebrandam saltem Matutino cum *Laudibus absoluto.* Nam,

62. *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. I.*
cum nullum verbum præcepti contineant, tam
gravem obligationem non censentur inducere.
Imo Gobat *loc. cit. n. 667.* etsi velit, non esse
absque causa rationabili practicandam mitio-
rem sententiam, eo quod recitatio Matutini
sit optima præparatio ad Sacrum, ne venialem
quidem culpam per se loquendo hic interve-
nire censet.

QUÆSTIO VII.

De causis excusantibus a recitatione
Horarum Canonicarum.

SUMMARIUM.

76. *Oblivio inculpata excusat a recitatione Hora-
rum.*
Quid in dubio de recitatione?
77. *Gravis infirmitas etiam excusat.*
Quid in dubio?
- * *Præsertim in absentia Medici, & Confessarii?*
78. *Aut si infirmitas est levior?*
79. *An prævidens impedimentum futurum, tenea-
tur prævenire recitando Horas?*
80. *An morbi causa impeditus teneatur audire ali-
um recitantem?*
81. *Occupatio gravis etiam excusare potest, quæ?*
82. *Impotentia quoque excusat.*
(c. Tract. I. Dist. I. n. 20. & seqq.)
83. *An, qui non potest recitare totum Officium,
teneatur recitare partem, quam potest?*
84. *An, qui solus recitare nequit, teneatur adhi-
bere socium?*

Quest. VII. De Causis excusant. a recitat. &c. 63

85. *Legitima dispensatio etiam excusat a recitatione Horarum.*

(d) *Conformiter dictis n. 7. & seq.*

86. *Item & metus gravis.*

(e) *Tract. 2. Dist. 2. n. 25. & seq.*

87. *An, qui non potest per seipsum, teneatur recitare per alium?*

88. *An quis Officium omissum teneatur recompensare alio die?*

89. *Et an Beneficiarius supplens alio die, liberetur ab onere restituendi fructus?*

90. *Quid, si ille Beneficiarius sit pauper?*

91. *An Beneficiarius ex justa causa non recitans teneatur restituere fructus?*

76. **C**ONCL. I. Prima causa excusans ab Officio Divino est naturalis, seu inculcata oblivio recitandi, unam, vel plures Horas: unde qui ex oblivione inculpabili eas omittit, non peccat. Ita certa, & communis. Notat tamen Herincx *disp. 2. de Horis Canon. n. 46.* quod, si quis advertat, id sibi frequenter contingere, dum statis temporibus non persolvit, omni culpa non vacet: tenebitur enim postmodum meliorem circa hoc attentionem habere. Si vero dubitet, an recitaverit, stat possessio pro præcepto. Secus est, si certus de recitatione Horæ dubitet de Psalmo aliquo in Hora certo recitata incluso: tunc enim præsumitur, Psalmum illum cum reliqua materia cohærenter esse recitatum, quamquam ob naturalem inadvertentiam, uti sæpe fit, memoriam subterfugiat.

77. CONCL. II. Altera causa excusans ab Officio Canonico est gravis infirmitas; id est, talis, ut sine magna difficultate, vel corporis periculo Horariæ preces recitari non posse videantur. Ita rursus communis: & desumitur ex *c. Clericus victum, dist. 91.* In dubio tamen aut Confessarius erit consulendus, vel prudentis & probi medici judicio acquiescendum: tametsi enim Medicus (sicut & Confessarius) in lege recitandi Horas Canonicas vel etiam jejunii dispensare nequeat, potest tamen infirmum dubio liberare, atque secundum præsentis circumstantias declarare, justam excusationis causam ipsum hic & nunc habere.

Additio.

* Ast ponamus, nec medicum, nec Confessarium adesse, vel præsentis ipsosmet dubitare, num morbus sit adhuc vere gravis, vel non, five, num recitatio Breviarii sit allatura grave nocumentum, nec ne? quid tunc erit ægro agendum? Resp. I. Simili ægro esse suadendum, si Regularis sit, ut adeat suum Superiorem, qui in plerisque Religionibus præsertim mendicantium in dubio omnino potest dispensare, prout quoad nostram Religionem patet ex Compendio Privileg. v. *Officium Divinum* & v. *Infirmi Fratres.* §. II & 12. Nec debet Superior ipsemet in similibus esse scrupulosus Quod si vero Superior non sit præsens, vel ægrotus non existat talis Regularis, quid tunc erit faciendum? Resp. II. Talem ægrotum in dubio

Quest. VII. De causis excusant. a recitat. Sc. 65
dubio non teneri ad recitationem Breviarii, uti recte præter alios notant Sporer *hic c. 3. n. 159.* & la Croix *l. 4. n. 1225.* Ratio est: quia non solum ipsum nocumentum, sed etiam periculum futuri nocumenti liberat a recitatione Breviarii; sed quando adest simile dubium, adest etiam eo ipso tale periculum, uti consideranti patet: ergo. *Nec dicas.* dubius, num sit exemptus a lege, nec ne, tenetur ad observantiam legis, cum Lex existat in possessione, melior autem sit conditio possidentis; & consequenter ægrotus dubitans, num hic & nunc sit exemptus a recitatione Breviarii, adstringetur ad illud stante hoc dubio: *Respondeo* enim loquendo de legibus præcise Ecclesiasticis disting. ante. cum dubio &c. tenetur quis ad observantiam legis, nisi ex hac ipsa observantia resultet periculum gravis nocumenti, conc. si resultet tale periculum, nego: nam ad observantiam legis Ecclesiasticæ non tenemur cum tam gravi periculo deperdendæ sanitatis. Et hoc bene sibi notent tam circa recitationem Breviarii, quam ex paritate rationis circa jejunium non solum ægroti, verum etiam Confessarii, qui ad eosdem vocantur. *

78. Dicitur in Conclusionem, *gravis infirmitas* &c. Siquidem communiter notant Doctores, nonnullas esse corporis ægitudines, quæ Clericos ab eo onere non liberant: vel quia sunt leviores, quales fere sunt leviores capitis, pectoris aut stomachi dolores, ut exemplificat Azorius *c. lib. 10. c. 13.* vel quia ad tempus tantum justam excusationem asserunt, qualis

solet esse febris quartana, aut tertiana levis non multum vexans, nec notabiliter homines faciens imbecilles, quæ proin communiter non excusat ægrotum a recitando officio, quia plerumque tempus a morbo liberum relinquit; quod ad orandum eligi possit, saltem anteponendo vel postponendo, ut notant Abbas, Innocentius, Layman.

79. Et quamvis nonnulli apud Gobat *Tract. 5. Theol. Experim. n. 711*. negare videantur, quod teneatur quis prævenire tempus, si sciat, postmodum se impediendum ex impedimento involuntario (secus juxta omnes, si quis sponte poneret tale impedimentum) quia v.g. paroxismus febrilis impedit tempus Vesperarum; nihilominus timorati quique non facile intermittent Officium Divinum, si potuerunt prævenire. Quinimo juxta communio-rem, & probabilio-rem sententiam ad hoc tenentur; cum obligatio recitandi Divinum officium sit annexa substantialiter toti diei, & accidentaliter solum determinatis horis ipsius.

80. Quæres, an, qui morbi causa Divinum officium persolvere nequit, teneatur saltem alium audire illud recitantem? Affirmant nonnulli, ejusmodi ægrotum debere alium recitantem audire, quoties commode possit audire, & non recitare: constans tamen est aliorum opinio, ægrotum ea lege minime teneri: neque enim ullus exstat Canon, quo id præcipitur, neque ratio, quæ id convincit. Azorius *loc. cit. q. 3.* Navarrus, & alii.

Quest. VII. De causis excusant. a recitat. &c. 67

81. CONCL. III. Insuper gravis & repentina occupatio quæ sine scandalo, aut notabili detrimento proprio, vel alieno omitti aut differri non potest, cum ea autem Officii Divini recitatio moraliter loquendo consistere nequit, excusat a recitatione Horarum Canonicarum. Ita Layman, Navarrus, alique passim. Exemplum sunt: si ad ægrotum periculose decumbentem, & quasi jam morti proximum ex improviso eundem sit pro excipienda Confessione &c. ubi longo tempore quis detinetur, puta usque ad 12. nocturnam: si populi tumultus subito exortus sedandus sit: si in sacra v. g. Hebdomada non solum Confessiones magno pœnitentium concursu Sacerdoti excipiendæ sint, sed etiam Conciones ad populum eidem habendæ &c. quando tamen tali casu preces horariæ intra eundem diem naturalem sine magna difficultate anteponi, vel postponi possunt, id fieri debebit, prout notant iidem Auctores. Quod maxime verum est, si similes casus eventuri prævidentur.

82. CONCL. IV. Impotentia quoque, qualis est in cæco, aut in eo, qui Breviarium in itinere amisit, neque aliud acquirere potest, excusat ab obligatione sæpe dictæ recitationis. Ratio est: quia *Nemo potest ad impossibile obligari c. 6. de Reg. Juris in 6.* Verum nihilominus est, eum, qui sponte Breviarium v. g. in mare projicit, unde pluribus diebus Horas recitare non possit, peccaturum mortaliter per talem Breviarii projectionem. Ratio est clara: quia

quia per ejus abjectionem voluntariam (si non urgeat aliqua necessitas illud abjiciendi) per se & proxime impedimentum voluntarie apponit, quo minus possit sequentibus diebus divinum Officium persolvere, cujus proinde omisso eidem in causa censetur fuisse voluntaria, ut alibi (c) dictum.

83. Quæres autem occasione hujus, & præcedentis Conclusionis, an infirmus, vel alias legitime impeditus, qui non potest totum Officium recitare, teneatur saltem partem recitare, quam potest? Negarunt olim non pauci Doctores; eorum tamen sententia amplius sustineri nequit, cum Innocentius XI. sequentem inter alias Propositionem, ordine 54. damnaverit: *Qui non potest recitare Matutinum, & Laudes, potest autem reliquas Horas, ad nihil teneretur, quia major pars trahit ad se minorem.* Hac igitur relicta Propositione respondetur, affirmativam sententiam esse tenendam: unde si indubitatum sit, te integram aliquam Horam, puta Tertiam vel Vesperas, commode recitare posse, licet alias Horas non possis, teneris illam recitare. Ita Layman *loc. cit. n. 2.* Suarez *l. 4. de Horis c. 18.* Mastrius *disp. 14. Theol. Moral. n. 57.* fuitque hæc sententia ante Decretum Innocentii XI. jam inter Doctores communior & probabilior, eo quod quælibet Hora per se sit Canonica oratio, a reliquis Officii partibus distincta.

84. An autem, qui Horas Canonicas ob supervenientem cæcitatem, aut aliud impedimentum recitare solus non potest, sed cum socio, tenea-

Quest. VII. De causis excusant. a recitat. Sc. 69
teneatur eum sibi adsciscere, variant Doctores.
Et quidem nonnulli affirmant, negant vero Les-
sius, Henriquez, & alii, quos allegat Bonaci-
na *disp. 1. q. 6. punct. 2. n. 8.* Cæteri respon-
dent sub distinctione, & affirmant, illum dun-
taxat teneri adhibere socium, qui vel antea
consueverat adhibere, vel potest ipsum com-
mode habere: alias vero non teneri, etiamsi con-
sulendum ei sit, ut sibi ad tam pium opus so-
cium, quoad potest, procuret.

85. CONCL. V. Præter causas hactenus enu-
meratas, & magis frequentes insuper excusat
legitima dispensatio. Ita Doctores passim. Et
inprimis dispensationem Summi Pontificis, etiam
sine causa concessam, excusare a recitatione
Divini Officii, concedunt omnes illi, quicun-
que (d) Horas Canonicas jure duntaxat huma-
no Ecclesiastico præceptas esse asserunt. Ne-
gant autem Abbas c. 1. de *Celebrat. Missar.* &
alii, qui volunt Jure Divino teneri Clericos ad
septem Horas Canonicas; quamvis (subjungit
Abbas) quia ista determinatio, seu distinctio Of-
ficii Divini est de jure positivo, licite Papa dis-
pensare valeat circa ejus mutationem. An au-
tem, & quomodo etiam Episcopus, vel Supe-
rior Regularis possit cum suis subditis ex cau-
sa gravi & justa dispensare circa recitationem
Officii Divini, fusius explicant Doctores.

86. CONCL. VI. Tandem a recitatione
Horarum Canonicarum potest excusare metus
gravis: sicut accidit in casu, quando Clericus
transiturus est per latrones, vel loca Hæretico-
rum aut Infidelium cum periculo gravi, ita ut,

70 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. I.*
si deprehenderetur, in certum ac evidens vi-
tæ periculum aut alia gravia incommoda deve-
niret. Ita communis; & ratio clara est: quia
cum tanto periculo leges Ecclesiasticæ non
obligant, prout alibi (e) dictum.

87. Pro complemento hujus materiæ, Quæ-
res I. An, qui per se ipsum non potest ex justa
causa recitare Horas, teneatur eas recitare per
alium? Resp. cum Doctoribus communiter ne-
gative: quia ex nullo jure constat talis obliga-
tio recitandi per alium, si quis per seipsum non
potest. Accedit, quod obligatio recitandi Di-
vinum Officium sit personalis, cui proinde per
alium satisfieri nequit conformiter Concilio
Trid. Sess. 24. de Reform. c. 12. ibi: *Omnes Di-
vina Officia per se, non per substitutos obire com-
pellantur.* Hinc Alexander VII. sequentem in-
ter alias damnavit Propositionem, ordine 21.
*Habens Capellaniam collativam, aut quodvis aliud
Beneficium Ecclesiasticum, si studio litterarum va-
cet, satisfacit suæ obligationi, si Officium per alium
recitat.*

88. Quæres II. Num talis teneatur Officium
omissum alio die recompensare? Resp. iterum
negative. Ratio est: quia onus persolvendi
Officium est affixum diei; obligatio autem af-
fixa diei transit eum ipso die, nec potest eidem
altero die satisfieri: prout in simili sine justa
causa negligens audire Missam die festo non
satisfacit præcepto Ecclesiæ, si Missam audiat
sequenti die feriali.

89. Sunt quidem aliqui Doctores, nempe
Filliucius *tr. 23, c. 10. n. 307.* Major, Paluda-
nus,

Quest. VII. De causis excusant. a recitat. Sc. 71

nus, Ledesma, Molfesius, aliique, quos refert Bonacina *quest. 5. punct. 2. n. 5.* afferentes, Beneficiarium, qui alio die supplet defectum, omissione Divini officii commissum liberari ab onere restitutionis, quorum ratio est; quia talis rependit æqua recitando alio die, sicque facit restitutionem in spiritualibus. Opposita tamen sententia, quam tenet Caramuel *Resol. 24.* & communior aliorum, quamque probabilior censet Bonacina ibidem, negat, talem liberari ab onere restitutionis fructuum pro rata omissionis Breviarii. Ratio est: quia, obstat præceptum Concilii Lateranensis sub Leone X. & Constitutio S. Pii V. injungentis restitutionem fructuum pro rata omissionis Officii, utpote *quos non fecit suos*, ut loquitur Pontifex in Constitutione *num. 31.* allegata; ergo teneatur hosce restituere tanquam non suos.

90. Illud tamen recte admonet Navarrus *c. 7. de Hor. Can. n. 34.* ac sequitur Layman *lib. 4. tract. 4. c. 5. n. 1.* cum aliis; si ipsemet Beneficiarius pauper sit, fructus restituendos pro rata omissionis Divini Officii eidem per modum eleemosynæ applicari posse. Tamen consultum erit in hoc casu, si Confessarius aliam similem satisfactionem imperet, puta ut oret, vel sacrificet pro defuncto Fundatore; aut, si malit, Officium neglectum suppleat: & sic fructus pro rata neglecti Officii eidem per modum eleemosynæ applicari sinantur.

91. Quæres ultimo, an Beneficiarius, qui ex justa causa omittit recitare Horas Canonicas, teneatur restituere fructus Beneficii pro rata omissione-

72 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. II.*
omissionis ? Resp. negative, idque constat ex
citata Constitutione S. Pii V. qua Beneficarii
non recitantes Horas post primos sex menses
cessante legitimo impedimento obligantur ad re-
stitutionem fructuum; ergo, qui ob legitimum
impedimentum non recitant, hoc ipso nihil te-
nentur restituere: nam *exceptio firmat regulam*
in oppositum juxta vulgatum Canonistarum di-
ctum, atque desumitur ex l. *Quæsitum* §. 43. ff.
De instructo, vel instrum. juncta Glossa v. *Non*
potest non videri.



DISTINCTIO II.

De Juramento.

QUÆSTIO I.

Quid, & quoduplex sit Juramentum?

S U M M A R I U M.

1. *Juramentum debite factum est bonum. Et quo-*
modo?
2. *Juramentum, quid?*
3. *Ejus divisiones.*
4. *Juramentum assertorium, & promissorium.*
5. *Juramentum simplex, & solemne.*
6. *Juramentum per simplicem Dei contestationem,*
& per execrationem.
7. *Juramentum an sit, per fidem meam &c.*
8. *Quid pro Foro externo?*

9. *Alia*

Quest. I. Quid, & quotuplex sit Juramentum? 73

9. Aliæ jurandi formulæ examinamur.

10. In illis intentio loquentis spectanda.

*11. An hoc Auff mein Ayd, vel auff mein Seel,
sit Juramentum?*

** Quales formulæ non contineant Juramentum?*

** An detur Juramentum absque verbis?*

I. NOMINE Juramenti in proposito intelligitur actus Religionis, quo quis DEUM in testem adhibet ad confirmationem eorum, quæ affirmat, vel promittit, eaque ratione profitetur, Divinam veritatem esse indefectibilem. Neque enim Juramentum debite factum ex se est malum, sed potius actus Religionis: unde *Deuter. 6.* dicitur: *Dominum Deum tuum timebis: ac per nomen illius jurabis.* Sed hoc intelligendum est de Juramento debite facto, sive quando juratur in veritate iudicio, atque iustitia, prout requiritur *Jerem. c. 4. & Quest. seq.* amplius dicetur: quia Juramentum non est de genere eorum bonorum, quæ per se bona sunt, & frequentanda; ut est Oratio, eleemosyna & huiusmodi; sed quæ bona sunt duntaxat supposita necessitate, seu causa rationabili. Et de tali loquendo, sit

2. CONCL. I. *Juramentum recte definitur dicendo: Juramentum est invocatio Divini Numinis in testimonium alicujus rei.* Ita *D. Augustinus de Serm. Dom. in monte cap. 17. & alii.* Ratio est: quia finis immediatus usus Juramenti est confirmatio rei dubiæ, seu controversæ juxta illud *Hebr. c. 6. Omnis controversiæ finis ad confirmationem est Juramentum: quo videlicet*

F

ali-

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

74 *Tract. VI. De Hbris Canon. Juram. &c. Dist. II.*
aliquid affirmamus, vel promittimus sub obte-
statione Divini Numinis, ejusque testimonii in-
vocatione.

3. CONCL. II. Inter varias Juramenti divi-
siones præcipua est illa, qua Juramentum divi-
ditur in assertorium, & promissorium. Ita Sco-
tus 3. *dist. 39. qu. un.* & alii communiter. Ra-
tio est: quia aut Juramentum fit ad fidem veri-
tatis narratæ adtribuendam illi, qui audit: aut
fit ad promissionem firmandam, qua alteri vel
sponte, vel ex ejus impulsu quidpiam promitti-
mus: atqui prius Juramentum est assertorium,
posterius promissorium ergo. Itaque

4. *Juramentum assertorium* est, quo simplici-
ter sine alia promissione aliquid affirmamus, vel
negamus. *Juramentum promissorium* dicitur,
quod ad confirmationem promissionis, pollici-
tationis, aut alterius contractus, seu pacti cor-
roborationem adjicitur. Et ad hoc Juramen-
tum promissorium (ut notat Engel *tit. de Jure-
jurando num. 6.*) duplex requiritur veritas: una
intentionis, seu veritas dicti, qua jurans verum
existimat esse id, de quo jurat. Et altera exe-
cutionis, seu veritas facti, qua quis in animo
habet servare illud, quod promittit, suoque
tempore servat.

5. CONCL. III. Juramentum tum asserto-
rium, tum promissoriū ulterius dividitur in sim-
plex, & solemne. *Simplex* dicitur omne illud
quod solemne non est. *Solemne Juramentum*
est, quod per certam verborum formulam, vel
corporalem alicujus rei v. g. Sancti E-ange-
lii attactum perficitur coram Superiore, ut
majo-

Quæst. I. Quid, & quotuplex sit Juramentum? 75

majorem auctoritatem, æstimationemque habeat: quale potissimum solet fieri in Judiciis, in professione fidei, fidelitatis, in homagiis, & hujusmodi.

6. Rursus Juramentum aliud est per simplicem Dei contestationem, aliud vero per execrationem (quod & *Juramentum execratorium* appellatur) & fit, cum jurans sibi ipsi, vel alteri sibi charo mali quidpiam a Deo falsitatis vindice imprecatur, nisi verum sit, quod asserit, aut promittit, e. g. dicendo: *Deus me puniat, si falsa loquor: Diabolus me rapiat, si meis non stem promissis* &c. Ubi tamen advertendum, quod, si quis per talem execrationem sibi imprecetur malum inferendum ab aliqua creatura, semper intendi, & subintelligi debeat *permittente Deo tanquam speciali vindice*: alias enim non foret Juramentum. Porro *Juramentum per simplicem contestationem DEI* censetur omne id, quod fit absque tali execratione. Sed occasione præmissorum.

7. Quæres I. An Juramentum censeri debeat, si quis per fidem suam, aut honorem sacerdotalem, vel nobilitatis suæ aliquid affirmet, vel promittat? Resp. cum Engel tit. de *Jurejur. n. 3.* Lessio lib. 2. de *Just & Jure. cap. 42. n. 4.* & aliis, hujusmodi interpositionem fidei factam hac formula *per fidem meam, fide boni Sacerdotis*, & hujusmodi, non continere Juramentum proprie dictum. Ratio est: quia per ista verba Deus non vocatur in testimonium, sed proferens tantum indicat, se omnino deliberatum, ac memorem fidei, conscientiae, &

76 *Tract. VI. De Hæris Canon. Juram. &c. Dist. II.*
status sui loqui. Quod si tamen aliquis per Fidem Christianam seu Catholicam, aut per S. Evangelium rem promitteret, sive confirmaret, pro Juramento haberi deberet: quia censetur Auctorem Fidei in testem statuere.

8. Notant tamen Doctores hujusmodi interpositionem fidei, quam faciunt Ecclesiastici sub honore sacerdotali aut Religionis, item Personæ Illustres sub honore suæ Dignitatis, Nobilitatis &c. in foro externo Juramenti loco acceptari, maxime in causis minoribus, in quibus non decet Ecclesiasticos jurare. Quinimo Reges, & Principes non facile aliorum more jurare solent, sed loco juramenti in fide, seu per fidem Principis promittere. Layman l. 4. tr. 3. c. 2. n. 3.

9. Quæres II. Quid sentiendum de aliis quibusdam jurandi formulis? Resp. inprimis certum est, hanc esse veram eamque expressam Juramenti formam: *Juro per Deum, per Deum ita est: Deum testem invoco: Deus mihi testis esto.* Quia hujusmodi formulæ expressam invocationem Divini testimonii in se continent; unde si adsit animus seu intentio jurandi, certum est, habere rationem jurandi.

10. Quod si quis per simplicem assertionem hujusmodi verba proferat, coram Deo hæc dico: *Deus scit, me verum dicere: Deus videt ita esse &c.* non erit Juramentum; quia Juramentum debet in se continere non meram assertionem, sed etiam invocationem Divini testimonii, saltem virtualement. Verum in his, & aliis hujusmodi jurandi formulis spectanda est
vel

Quest. I. Quid, & quotuplex sit Juramentum? 77
 vel maxime intentio loquentis : qua de causa
 hujusmodi dicta quandoque ut Juramenta usur-
 pantur ; ut videre est apud S. Paulum 2. *Tim.*
 4. *Testificor coram Deo.* Ad *Galat.* 1. *Coram*
Deo, quia non meior. Ad *Rom.* 1. *Testis mi-*
hi est Deus : quibus verbis Apostolus jurasse
 existimatur. Econtra multi jurant ex ira, qui
 non intendunt proprie jurare, sed potius im-
 precari malum, vel patefacere iram, ut obser-
 vat Lessius *cap. 42. n. 7.* Unde & huc appli-
 candum illud jam citatum dictum D. Thomæ
 2. 2. q. 73. art. 2. *Peccata verborum maxime*
sunt ex intentione dicentis dijudicanda.

II. Quæres III. Utrum isthæc formula, *Vo-*
lo, dictum meum esse juramentum (vulgo, *auff*
mein Ayd) veram Juramenti rationem habeat?
 Resp. I. In foro externo, seu judiciali talia
 verba prolata ad petitionem Judicis exigentis,
 ut quis juratus annuat, censentur Juramentum.
 Layman *loc. cit. n. 1.* post Sanchez *lib. 3. in De-*
calog. cap. 2. n. 4. Resp. II. Verba illa, *auff*
mein Ayd, vulgari sermone plerumque Jura-
 mentum continent, si deliberate proferuntur.
 Ratio est : quia ad jurandum satis est, velle
 verba usurpare in sensu a jurantibus communi-
 ter usurpato : atqui hæc formula juxta consue-
 tudinem Germanorum pro juramento usurpa-
 ri solet ; ergo tale præsumendum est, nisi de
 alia usurpantis intentione constet. Pariter te-
 ste Castropalao *T. 14. Diss. 1. p. 1. num. 7.* cen-
 sentur ex communi usu continere Juramentum
 illa verba, *per animam meam :* Germanice, *auff*
mein Seel, bey meiner Seel : sumitur enim hic

78 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram &c Dist. II.*
anima, quatenus est imago SS. Trinitatis, &
sic jam quatenus respicitur Deus.

Additio I.

* Quær. IV. Quænam formulæ communi-
ter censeantur non continere rationem Jura-
menti? Resp. sequentes formulæ, nisi quis per
easdem expresse intenderet jurare non signifi-
cant rationem Juramenti, si pronuntientur:
Dico in veritate, sim nequius, juro, si non
ita sit: amputentur mihi ambæ aures, vel abscin-
datur mihi nasus, si res se ita non habeat: tam
verum est, quam sol lucet, quam hic flos &c. Ra-
tio est: quia similibus verbis nec ex se, nec
ex communi sensu, ac usu hominum intelli-
gitur Deus vocari in testem dictorum, ita cum
Busenbaum, & aliis la Croix *lib. 3. part. 1. num.*
256. & seqq. ac Sporer *Tract. 3. in Præcept. De-*
cal. cap. Ex quibus colligitur, quod ne-
que committat perjurium, qui similia etiam
deliberate profert in re falsa. *

Additio II.

* Quær. I. An detur aliquod Juramentum
sine verbis? Resp. affirmative. Ita cum com-
muni vix non in terminis Sabinus Bononiensis
Tract. XV. num. 15. Ratio est: quia non minus
a legitimo suo Superiore interrogatus sub obte-
statione Divini Judicii &c. censetur interpreta-
tive aliquid affirmare vel negare, si solum ca-
pite annuat, ac si verbis exprimeret: parifor-
miter

Quæst. II. De Conditionibus ad Juramen. &c. 79
 miter dic, si respondeat signo alio sensibili e.g.
 pro more Regionis ponendo manum supra S.
 Scripturam, vel super porrectam imaginem
 Crucifixi; aut ad Sceptrum, seu, quando est
 Sacerdos per tactum sui pectoris. Unde in
 nonnullis locis introducta fuit consuetudo, ut
 uno prælegente formulam Juramenti reliqui
 jubeantur levare tres primos digitos in signum,
 quod jurent absque eo, quod aliquid aliud
 pronuntient. *

QUÆSTIO II.

De Conditionibus ad Juramentum
 requisitis.

S U M M A R I U M.

12. *Tres Juramenti comites, Veritas, Judicium,
 & Justitia.*
13. *Quale peccatum, si desit judicium in Jura-
 mento?*
14. *Consuetudo incaute jurandi, quale pecca-
 tum?*
15. *Quid de consuetudine jurandi sine justa
 causa?*
16. *Justitia, quomodo requiratur ad Juramen-
 tum?*
17. *Juramentum promissorium sine animo exe-
 quendi est perjurium.*
18. *Si fiat circa rem malam, quale peccatum?*
19. *Juramentum de re illicita non obligat.*

80 *Tract. VI. De Hbris Canon. Juram. Sc. Dist II.*

20. Item: si fiat Juramentum de faciendo opere indifferenti.

21. Corollaria.

22. Alia notabilia Corollaria.

23. In omni Juramento, & Voto quatuor conditiones subintelliguntur, quæ?

24. Conditiones, quæ tacite seu de Jure insunt, non faciant actum conditionatum.

25. Juramentum promissorium de re bona obligat.

26. Quid, si fiat de opere minus bono?

27. Veritas etiam requiritur in Juramento.

28. Perjurium, quid?

Est peccatum mortale.

29. In Perjurio non datur parvitas materiae.

30. Potest fieri veniale ex defectu voluntarii, ac deliberationis.

Peccata verborum maxime sunt ex intentione dicentis dijudicanda.

• Qualiter quis debeat rem apprehendere veram, ut desuper possit jurare? *Addit. I.*

• Quomodo practice sit interrogandus, qui confitetur, se jurasse? *Addit. II.*

• Qualiter sit adstrictus, qui se obligavit sub Juramento de servando secreto? *Addit. III.*

• Quid sentiendum de Mercatoribus jurantibus circa taxam pretii? *Addit. IV.*

12. **C**ONCL. I. Certum est, atque ab omnibus concessum, ut Juramentum sit licitum, & opus bonum, actusque virtutis Religionis, tres requiri conditiones, tanquam comites ejus, nempe Veritatem, Judicium, & Justi-

Quest. II. De Conditionibus ad Jurament. &c. 81

Justitiam, juxta illud *Jerem.* *Jurabis, vivit Dominus, in veritate, & in judicio, & in justitia.* Veritas in eo consistit, ut veracissimi Numinis testimonium non adducatur in testimonium falsi, seu mendacii. Justitia consistit in eo, ut æquissimi Numinis testimonium non adducatur in confirmationem dicti, aut rei iniquæ, & peccato obnoxie. Judicium, seu judicii discretio in eo, ut cum prudenti intellectus consideratione, ac pia & reverenti voluntatis affectione non sine necessitate, aut magna utilitate juretur.

13. CONCL. II. Quantum attinet ad ultimam Juramenti conditionem, quæ est *Judicium*; conveniunt Doctores, si desit duntaxat *judicium* (id est, si sine justa causa, & imprudenter juretur, quod verum est) ordinarie non esse, nisi peccatum veniale. Ratio est: quia tunc non latet gravis irreverentia, cum Deus adhuc adducatur in testimonium rei veræ, licet sine justa causa, & sic imprudenter. Verum occasione hujus.

14. Quæres, quale peccatum sit consuetudo incaute jurandi? Resp. I. Consuetudo jurandi indiscriminatim verum & falsum, etiam cum advertentia, quamdiu voluntaria est, constituit hominem in statu peccati mortalis. Ita *Herincx part. 3. disp. 6. q. 2. n. 15.* & alii. Ratio est; quia ex vi illius consuetudinis est homo in maximo periculo perjurii committendi; juxta quod *Ecclesiastici cap. 23.* dicitur: *Vir multum jurans implebitur iniquitate.* Additur, *quamdiu voluntaria est*; quia, si homini dicta consue-

tudo efficaciter displiceat, vi illius displicentiæ, & propositi eam deponendi interrumpitur consuetudo.

15. Resp. II. Si consuetudo sit tantum jurandi sine justa causa, & imprudenter, ea quidem non constituit hominem in statu damnationis, est tamen omnino disuadenda. Ratio est: tum quia sine justa causa jurare ad minus est peccatum veniale: tum quia Juramentum a Christo citra necessitatem prorsus reprehenditur *Matth. 5. Ego autem dico vobis, non jurare omnino &c. Sit autem sermo vester, est, est: non, non: quod autem his abundantius est, a malo est:* Intellige, si non sublit justa causa, seu necessitas jurandi. Unde *Ecclesiastici 23. dicitur: Jurationi non assuescat os tuum, multi enim casus in illa: Cum concordantiis.*

16. CONCL. III. Quantum attinet ad alteram Juramenti conditionem, quæ est *Justitia* (id est, ut res, de qua juratur, sit res honesta, justa nullique peccato obnoxia) multiplici opus est distinctione. Et quidem inprimis distinguendum inter Juramentum assertorium, & promissorium: atque loquendo de Juramento assertorio, facto circa rem injustam, vel peccatum alterius, illud regulariter est peccatum duntaxat veniale, si veritas sublit. Herincx *loc. cit. n. 13.* & communis. Dicitur, *regulariter*; quia videtur mortale, si Juramentum assumatur ut instrumentum peccati, puta, si per Juramentum confirmetur gravis detractio infamatoria Proximi: econtra vero, si quis in Judicio legitime interrogatus sub Juramento testifi-

Quaest. II. De Conditionibus ad Jurament. Sc. 83
testificetur de peccato Rei, nullum erit peccatum. Quod si vero Juramentum sit promissorium, ad dijudicandam ejus malitiam, vel etiam obligationem, multipliciter rursus erit distinguendum, praesertim an opus illud, super quod cadit Juramentum promissorium, sit bonum, indifferens, vel malum; atque, an adfuerit ex parte jurantis sufficiens deliberatio, simulque animus id exequendi, nec ne. Hinc fit

17. CONCL. IV. Quandocunque Juramentum promissorium deliberate fit, sive super re bona, sive mala, aut indifferenti, sine animo exequendi, committitur perjurium. Ita communis. Quia Deus deliberate (secus, si id fiat ex inadvertentia) adducitur in testimonium rei falsae: in quo formaliter consistit malitia perjurii.

18. CONCL. V. Si Juramentum promissorium deliberate fiat circa rem malam animo illud exequendi, jam ratione illius affectus interni pravi erit peccatum mortale, vel veniale pro gravitate operis exequendi; simulque Juramentum, quatenus est testificatio Dei super re illicita facienda, habebit distinctam malitiam pro gravitate operis exequendi, nisi forte inadvertentia excuset. Ita Lessius cit. cap. 42. n. 18. & alii.

19. CONCL. VI. Juramentum de re illicita praestitum nullam parit obligationem. Ita communis, arg. cap. Quanto, de Jurejurando. ubi dicitur: quod *Juramentum non fuit institutum, ut esset vinculum iniquitatis.* Et Reg. 58. *Juris*

84 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. II.*
Juris, in 6. Non est obligatorium contra bonos
mores præstitum Juramentum. Hinc jurans,
quod nolit inimico ignoscere, nullum proxi-
mo auxilium facere, & hujusmodi, ex tali ju-
ramento non obligatur: quia, ut dictum,
juramentum non potest esse vinculum iniqui-
tatis.

20. *CONCL. VII. Ex Juramento de facien-*
do opere indifferenti nulla quoque oritur obli-
gatio; utputa si quis juret, festucum se levatu-
rum, se barbam fricaturum &c. Ita communis.
Ratio est: quia hujusmodi actiones non sunt
fructuosæ, quin potius impeditivæ majoris boni.
Verumtamen hoc intelligendum est, nisi alia
causa, ex qua actiones cæteroquin indifferentes
honestatem virtutis acquirant, adjiciatur: ut
v. g. si jures, te ædes alicujus non ingressurum,
cum tali meretrice non locuturum &c. causa vi-
tandi peccati, jam ob hanc additam causam
actio illa, vel potius omissio actionis erit capax
obligationis Juramenti, quamdiu periculum il-
lud durat.

21. Ex his patet resolutio illorum casuum
quotidianorum, nempe de Patre jurante, se
graves pœnas repetiturum a filio, de Hera ju-
rante, se non servaturam diutius hanc, aut
illam ancillam, de Fratre, vel Condiscipulo,
se apud Patrem vel Magistrum accusaturum esse
suum fratrem, vel condiscipulum, de Merca-
tore, se hanc mercem non viliori pretio ven-
diturum, vel non majori empturum, de Auli-
co, se non priorem sessurum, non priorem
ingressurum &c. Nam inprimis, si tales serio
jurant,

Quest. II. De Conditionibus ad Jurament &c. 85

Jurant, nec tamen habent intentionem exequendi id de quo faciendo jurant, delinquant mortaliter. juxta dicta n. 17. & amplius notat Gobat *tract. 11. Theol. Experim. n. 528.* quia tunc in tali Juramento deest veritas, atque Deus adducitur in testem falsitatis.

22. Nihilominus, ut idem Gobat notat, raro hujusmodi homines peccant mortaliter non faciendo postmodum id, quod serio jurarunt se facturos: ut quando Pater videt, filium aliaratione emendatum, vel maternis lamentis domum impletum iri, si cædatur filius albæ gallinæ, ac proinde minas remittat; quod etiam de cæteris dicendum. Ratio est: quia vel hujusmodi Juramenta non fiunt ex motivo Virtutis, sed, ut frequenter contingere solet, ex impatientia, & proposito vindictæ; ac proinde non obligant, cum sint facta de re mala, nempe propter vindictam, aut iram suam complendam. Vel, & quidem non raro fiunt de re indifferenti v. g. non prius sedere, intrare &c. vel inutili, ut si corrigendus jam aliunde emendatus sit, neque correctione amplius indigeat: vel non gravi, ut si pater juravit, se castigaturum puerum ita promeritum, & postea sine causa omitat; prout exemplificat Layman. *cit. tract. 3. cap. 54. n. 6.* Aut certe solet frequenter intervenire una saltem ex quatuor illis conditionibus, quæ subintelliguntur in omni Juramento promissorio. Hinc sit

23. CONCL. VIII. In quolibet Juramento promissorio (imo & Voto) quamvis absolute facto, tacitæ quædam conditiones subintelliguntur

86 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. II.*
 guntur. Ita desumitur ex *c. Quemadmodum jun.*
 Etā Glossa *v. Conditio de Jurejur.* & notat Ab-
 bas ibidem *n. 8. Pirrhing tit. de Jurejur. n. 119. &*
communis. I. Conditio est, *si potero*: quia ad
 impossibile nemo obligatur. II. *Salvo jure*, &
auctoritate Superioris: quæ conditio desumitur
 tum ex *c. Ad nostram 21. de Jurejur.* tum ex *c. Non*
est, de Voto. ibi; *Non est voti dicendus transgres-*
for, qui, quod vovit, auctoritate Sedis Apostolicæ
distulit adimplere. III. Conditio est: *Nisi is, in*
cujus gratiam & utilitatem juratum est, obligatio-
nem remittat, sive expresse, sive tacite: quia
 quilibet potest cedere juri suo, illudque remit-
 tere. Et tandem IV. est. *Dummodo res in eo-*
dem statu permanferit, id est, notabilem muta-
 tionem non accipiat: quia notabilis mutatio
 quasi aliud objectum facit, ad quod verosimili
 præsumptione jurantis, & promittentis inten-
 tio se non extendit.

24. Nec dicas. Juramentum sub conditione
 conceptum est conditionale; ergo si in omni
 Juramento (imo & Voto) tacite insunt prædi-
 ctæ conditiones, illud omne erit conditionale,
 & consequenter nullum absolutum, quod est
 contra communem Doctorum. Resp. enim di-
 stinguendo antecedens: Juramentum sub con-
 ditione extrinseca conceptum (ut puta, juro
 me hoc facturum, si navis ex India advenerit,
 si Petrus erit Romam iturus &c.) est conditio-
 nale, conceditur: Juramentum sub conditione,
 quæ tacite seu de jure inest, conceptum est
 conditionale, negatur antecedens, & conse-
 quentia. Nam generaliter conditiones, quæ
 tacite

Quest. II. De Conditionibus ad Jurament. Sc. 87
tacite seu de jure insunt, non faciunt actum
conditionatum arg. L. 3 ff. de Legatis I. & L.
Conditiones ff. de Condition. & demonstrat. ibi:
Conditiones, quæ tacite inesse videntur, non fa-
ciunt legata conditionalia. cum concordantiis.

25. CONCL. IX. Juramenta promissoria,
quæ cedunt tum in honorẽ Dei, tum ad bonum
tertii, Ecclesiæ aut Communitatis, fiuntque cir-
ca materiam honestam, pariunt obligationem.
Ita communis. Et merito quoad hoc traditur
hæc generalis regula ex c. Si vero. & c. Cum con-
tingat de Jurejurando. desumpta: *Omne Jura-
mentum editum in alterius utilitatem servandum
est, si sine peccato, seu salutis dispendio servari po-
test.* Ratio est: quia talia Juramenta invol-
vunt reverentiam Divini Numinis, simulque
sunt honesta; ergo ex motivo Religionis pa-
riunt obligationem ea adimplendi, subintellige,
nisi excuset una ex proxime dictis quatuor con-
ditionibus, in omni Juramento promissorio ta-
cite subintellektis.

26. CONCL. X. Juramentum conceptum
de opere minus bono, & cujus oppositum est
melius, non obligat, nisi sit factum in favorem
tertii. Ita Doctores passim. Ratio est: quia
in simili, hac ipsa de causa Votum de opere
minus bono editum non obligat, aut saltem
ipsius voventis, sive jurantis arbitratu potest
commutari in melius: puta, si vovisti Deo,
te uxorem ducturum, potes absque alia dispen-
satione Religionem ingredi, aut in sæculo per-
petuam castitatem servare, cum hoc sit opus
melius. Similiter, si vovisti (idem dicendum,

88 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. II.*
si jurasti) te hac hora oraturum, postea vero intelligas, gratius Deo futurum. si ægroto afflitas opemque feras, non teneris Juramento aut Voto, cum in talibus circumstantiis non sit de meliori bono, sed præcedat auxilium infirmo præstandum. Additur notanter in Conclusione, *nisi sit factum in favorem alterius*; tunc enim obligabit Juramentum, nisi illud alter remittat: quia in promissione facta homini, aut Juramento in ejus favorem præstito spectatur, quid illi gratius sit; in promissione vero facta Deo, quid melius. Layman *lib. 4. tract. 3. cap. 6. n. 6.* & alii.

27. CONCL. XI. Quantum attinet ad tertiam Juramenti conditionem, quæ est *Veritas* (& consistit in eo, ut Dei veracissimi testimonium non adducatur in confirmationem falsi, aut mendacii) certum est, eandem requiri ad Juramentum licitum, eaque deficiente committi Perjurium, quod ex genere suo est peccatum mortale.

28. Porro *Perjurium* proprie dictum est Juramentum falsum, quo quis aliquid sub obtestatione Divini Numinis confirmat esse verum, quod tamen credit esse falsum; vel econtra, ait esse falsum, quod putat esse verum. Vel brevius; *Perjurium* est Juramentum de falso in opinione jurantis. Ita Mastrius *disp. 11. Theol. Moral. n. 58.* & alii. Additur, *in opinione jurantis*: quia quamvis, quod quis jurat esse verum vel falsum, sit tale a parte rei, si tamen jurans putaret non esse tale, nihilominus pejeraret; quia deliberate Deum in testem

Quaest. II. De Conditionibus ad Jurament. Sc. 89
rei juxta suam opinionem falsæ adduceret. Infer-
tur proinde, omne Perjurium cum delibera-
tione factum esse peccatum mortale: quia re-
vera est gravis irreverentia Deo illata, ipsum
deliberate adducere in testem mendacii. Et
hoc idem dicendum, si quis dubitet de veritate
rei: nam exponeret se manifesto periculo ad-
ducendi Deum in testem falsitatis, ac proinde
peccaret.

29. Nec obstat, quod materia sit levis, aut
exigui momenti. Adhuc enim intervenit tota
Perjurii malitia, in hoc consistens, quod DEI
veracissimi testimonium in confirmationem fal-
sitatis, & mendacii adducatur. Inferunt pro-
inde Doctores communiter, in Perjurio non
dari parvitatem materiæ, quæ ipsum a mortali
excuset, ob rationem prædictam: quia nim. rum
in quolibet Perjurio, deliberate & advertenter
facto, tota hujus peccati malitia reperitur.
Unde merito Innocentius XI. hanc inter alias,
ordine 24. Propositionem damnavit: *Vocare
Deum in testem mendacii levis non est tanta irre-
verentia, propter quam velit, aut possit damnare
hominem.*

30. Additur notanter, *deliberate & adver-
tenter facto.* Quia, ut notat Doctor noster 3.
dist. 39. qu. un. estque communis, Perjurium
sine deliberatione factum non est peccatum
mortale: cum generaliter ad omnem actum hu-
manum, ac præsertim ad peccatum mortale
requiratur voluntarium, ac sufficiens delibera-
tio. Unde quamvis nunquam ratione parvi-

G

tatis

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

90 *Traët VI. De Horis Canon. Juram &c. Dist. II.*
tatis materiæ; adhuc tamen ratione defectus
voluntarii, aut sufficientis deliberationis quan-
doque homines a peccato mortali contingit ex-
cusari: dum videlicet proferunt verba, ex se
quidem Juramentum falsum sonantia, sed sine
intentione actuali, vel virtuali Deum in testem
falsitatis adducendi; aut quia id faciunt non
cum plena deliberatione: siquidem, ut notat
sæpe citatus D. Thomas 2. 2. *quest. 73. art. 2.*
Peccata verborum maxime sunt ex inteptione di-
centis dijudicanda.

Additio I.

* Quær. I. Qualiter quis debeat rem ali-
quam judicare veram, ut desuper jurare pos-
sit? Resp. Sanchez, Castropalao & Diana te-
ste la Croix *lib. 3. part. 1. n. 267.* putant, esse
sufficiens, si tantum probabiliter ea res judi-
cetur vera, saltem, si Juramentum fuerit ex-
trajudiciale. Econtra vero Suarez, Dicastillo,
aliique apud eundem la Croix loc. cit. existi-
mant, requiri moralem certitudinem talem, ut
de opposito non adsit formido prudens, seu
fundata in ratione gravi, vel saltem juxta la
Croix, ut de opposito non habeatur formido
æqualis; alias enim quis se exponeret periculo
gravi alicujus Perjurii. Et hæc sententia mihi
æque, ac Patri la Croix, uti & Patri Sporer
traët. 3. in Decal. cap. 1. num. 69. & seqq. præ-
placet; ubi tamen ex eodem Auctore adhuc ad-
verte in causis mere favorabilibus sufficere ali-
quo modo minorem certitudinem; in aliis ve-
ro, ubi alteri grave incommodum nasci posset,
requi-

Quæst. II. De Conditionibus ad Jurament. Sc. 91
requiri majorem, ut quis deluper valeat jurare, præsertim in judicialibus. *

Additio II.

* Quær. II. Quomodo practice interrogandus, qui confitetur se jurasse? Resp. Talem esse interrogandum eodem ferme modo, quo antea de Blasphemis *Tract. 5. dist. 3. quæst. 5.* mentionem fecimus. Nimirum I Num deliberate vel indeliberate? Quodsi deliberate ac scienter juraverit, indagetur II Qualiter ergo juraverit, ex hoc enim interrogatorio Confessarius desumet, num verba illa prolata verum Juramentum significant, nec ne? Quodsi hæc verba forent dubia, interroget III. Qua mente protulerit? nam si per eadem non intendisset scienter, & positive Deum in testem vocare, non diceretur jurare; atque sic sæpissime contingere testatur Sporer *Tract. 3. in II. Præcept. Decalog cap 1. sect. 1. §. 2. num 9.* Quando autem per eadem intendisset jurare, aut ipsamet verba deliberate prolata indubitato, & expresse significarent Juramentum, Confessarius ille, nisi ex circumstantiis aliunde jam desumpserit, interroget similem pœnitentem IV. Num in re vera vel falsa juraverit? ubi ex jam antea dictis notandum, quod perjurium sit Juramentum de falso in opinione seu mente jurantis; verum autem Juramentum de vero in mente vel opinione ipsius jurantis. Hinc decipiuntur rudes illi, qui credunt se pejerasse, quia tractu temporis experiuntur rem juratam aliter se habere quamvis tempore Juramenti optima fide crediderat,

92 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. II.*
eandem rem esse veram. Econtra vero errant
pariter, qui existimant, se falso non jurasse ex
eo, quia postea vident rem esse veram, quam
tamen falsam putabant in ipso actu jurandi.
Ita recte Sabinus Bononiensis in *Luce Morali.*
Tract. 15. n. 10. Demum finaliter V. Si Con-
fessarius deprehendat, Pœnitentem quoad Ju-
ramenta peccasse mortaliter, haud dubie erit
etiam inquirendum de numero, quoties nimi-
rum interpolatis vicibus similia Juramenta con-
tigerint? Cæterum, num & quando teneatur ali-
quis Pœnitens circa Juramentum promissorium
servare ipsam rem jurato promissam, colliget
Confessarius ex jam dictis. *

Additio III.

* Quæres III. An, & quando in Confessio-
nali a peccato excusari possit Pœnitens, qui
Juramento promiserat, communicatum quod-
piam Secretum v. g. Medicinæ nulli revelare,
si illud tamen manifestet? Resp. Si nec pœnitens,
nec ille, qui talem pœnitentem docuit, neque
etiam alius per alia medicamenta possint citra
manifestationem hujus Secreti sufficienter pro-
videre bono publico, vel tertio simili morbo
periculose laboranti, haud dubie excusabitur a
peccato illud Secretum revelans; uti etiam, si
mortuo illo, qui pœnitentem docuit, simul ars
ista emoreretur, nisi pœnitens manifestet alte-
ri. Ita cum pluribus Sporer *Tract. 3. in Deca-*
log. cap. 1. sect. 2. n. 42 & la Croix *tom. 2. lib. 3.*
n. 329. Ratio est: quia in similibus circumstan-
tiis foret contra charitatem, nolle artem talem
reve-

Quest. II. De Conditionibus ad Jurament. Sc. 93
revelare, aut ad posteros transmittere : Jura-
mentum autem, quod utique non est vinculum
iniquitatis, neutiquam adstringit contra virtu-
tem Charitatis. Quodsi vero similes circum-
stantiæ non adsint, tenetur pœnitens Secretum
celare. *

Additio IV.

* Quæres IV. An, & quomodo in Confes-
sionali a perjurio excusari possint Mercatores,
qui jurant, se non posse tali pretio merces ven-
dere: item merces sibimetipsis pluris constare,
cum tamen neutrum in rigore videatur verum?
Resp. Ex la Croix *lib. 3. p. 1. n. 301.* primos
excusari posse per hoc, quod intelligant, & sa-
tis sciantur significare velle, se non posse cum
honesto & mediocri lucro ita vendere. Secun-
di vero poterunt excusari per id, quia, quando
dicunt sibi pluris constare, scimus, quod non
intelligant nude pretium rei emptæ, sed etiam
computent partim expensas v. g. vecturæ &c.
partim proportionalem partem sumptuum, quos
toto anno faciunt in suam communem negotia-
tionem; hæc enim omnia juste possunt venire
nomine pretii, quo res ipsis constat. Quodsi
locutiones eorum non essent in hoc sensu ve-
ræ, mentirentur, &, si jurarent, pejerarent.
Ita cum Gobat la Croix *loc. cit.* ego autem sub-
jungo, talia Juramenta esse cæteroquin Mer-
catoribus dissuadenda ob periculum perjurii
non raro interveniens.

Q U Æ S T I O III.

Solvuntur diversa adhuc Dubia, Juramentum concernentia.

S U M M A R I U M.

31. *Violatio Juramenti promissorii, quale peccatum?*
32. *Quid, si res sub Juramento promissa sit levis?*
33. & 34. *An liceat Juramentum exigere a juraturo falsum?*
35. *Præsertim in Judicio?*
36. *Aut a juraturo per falsos Deos, vel Mahometem?*
37. *Vel a juraturo bona fide contra veritatem?*
38. *An liceat jurare cum restrictione mentali?*
39. *Vel equivoco?*
40. *Quid, si injuste cogatur ad jurandum?*
* *Num liceat uti Amphibologia, & quando?*
Additio I. & seqq.
41. *Juramentum, quis possit irritare, dispensare, commutare &c.*
(a) *Dist. seq. quæst. 4.*

31. **Q**UÆRITUR I. Utrum violatio Juramenti promissorii, præsertim in re parva, sit peccatum mortale? Resp. I. Si promissio Juramento firmata sit rei notabilis seu gravis, violatio ejus erit peccatum mortale. Ita Doctores communiter. Ratio est, quia, ut jam dictum num. 4. ad Juramentum promissorium

Quæst. III. Solvuntur diversa Dubia, &c. 95

rium requiritur duplex veritas ; una intentionis , seu veritas dicti , qua quis ab initio debet habere intentionem servandi id , quod promittit ; & altera executionis , seu veritas facti , qua suo tempore servandum est id , quod sub Juramenti Religione quis promisit. Itaque si quis cessante justo impedimento , ac nulla subsistente conditione tacita ex quatuor illis *n. 23.* assignatis , atque in omni Juramento promissorio tacite subintellectis non impleat id , quod se facturum sub Juramento promisit , jurans , quantum in se est , facit , ut Deus falsum testatus sit.

32. Resp. II. Num autem idem dicendum sit , si materia sub Juramento promissa sit levis , ac parvi momenti , variant Doctores. Et quidem affirmativam ob reverentiam Divini Numinis observare procul dubio laudabilissimum est , atque omnimodis consulendum. Negativam tamen sententiam , id est , peccatum mortale tunc non committi , tenent Reginaldus *lib. 18. n. 97.* Suarez , Sanchez , Sotus , pluresque alii Ratio desumitur ex dictis *n. 23.* ubi diximus , plures conditiones dari , quæ excusant jurantem ab obligatione implendi Juramentum promissorium , quarum una est : *Si is , in cujus gratiam iuratur , id remittat.* Atqui nullus censetur facere , & rationabiliter velle obligare sub gravi culpa ad præstandam materiam levem , quam quis promisit sibi sub Juramento ; ergo non erit peccatum mortale , materiam levem sub Juramento promissam non adimplere : idque tum ob tacitam remissionem al-

96 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. Sc. Dist. II.*
terius, in cujus favorem juratur; tum ob le-
vitatem materiæ, utpote quæ in simili etiam in
Votis excusat.

33. Quær. II. An liceat Juramentum exige-
re ab eo, quem quis scit falso juraturum, aut
juraturum per falsos Deos, vel per Mahome-
tem Pseudoprophetam? Resp. I. Si quis exi-
gat Juramentum ab aliquo, quem nescit jura-
turum falso, non peccat. Ita communis, & ra-
tio clara est: quia ignorantia ipsum excusat,
præsertim accedente bona fide, qua sperat,
alterum reverentia Numinis non ausurum fal-
so jurare. Id tamen absque justa causa non est
faciendum: quia sicuti peccatum est, saltem ve-
niale, absque necessitate verum jurare, ita
etiam alterum absque necessitate ad Juramen-
tum adigere, juxta illud Salvatoris *Matth. 5.*
Quod abundantius est, a malo est.

34. Resp. II. Cum Doctore Angelico 2. 2.
q. 98. art. 4. & aliis, fas non esse, nisi justa
causa subsit, exigere Juramentum ab eo, qui
scitur pejeraturus. Ratio est: quis inducere
aliquem ad peccatum mortale, puta ad perju-
rium in casu nostro, est peccatum mortale:
tenemur enim, quantum in nobis est, tantam
Dei injuriam, & proximi peccatum evitare.

35. Dicitur notanter, *absque justa causa.*
Nam inprimis Judex, si tanquam persona pub-
lica secundum ordinem juris exigat a litigante
Juramentum; non peccat, siue sciat eum falso
juraturum, siue non: tum quia facit id, ad
quod ex officio tenetur, petente præsertim
par-

Quest. III. Solvuntur diversa Dubia, &c. 97

parte adversa: tum quia Judex non debet sequi privatam scientiam, sed præscriptum Juris, adhibendo ea, quibus solet elici veritas, alioquin daret justam causam scandali. Quando tamen Judex id commode potest declinare, debet, ut notat inter alios Lessius *lib. 2. cap. 42. n. 49.* plures causas subjungens.

36. Insuper, ubi justa ratio ad damnum, vel injuriam cavendam suppetit, etiam in contractibus, & aliis causis potest quis exigere Juramentum ab eo, qui per falsos Deos, aut Mahometem Pseudoprophetam noscitur juraturus, non quidem, ut determinate juret tali modo, sed absolute & in genere: sicuti post D. Augustinum *Epist. 14. ad Publicolam* notant Doctores communiter. Sic Laban, iniens fœdus cum Jacobo, juravit per Deum Abraham, & Deum Nachor *Gen. 31.* Idipsum est quotidianum apud Mercatores cum Infidelibus contrahentes. Id tamen sine justa causa exigere non licet, neque etiam permissum est, aliquem inducere ad hoc determinate, quod per falsos Deos juret, quia cooperaretur peccato alterius.

37. Quæritur III. An liceat exigere Juramentum ab eo, qui bona fide jurabit contra veritatem, id est, firmiter sibi persuadens esse verum, de quo jurat, quod tamen a parte rei est falsum? Resp. negative, prout notat Herincx *disp. 6. de Religionen* 36. cum Doctoribus communiter, contra paucos alios Ratio est: quia respectu petentis est inductio ad falsitatem testificandam, & jurandam, quod est intrinsece malum.

G 5. 38. Quæ-

98 *Traſt. VI. De Horis Canon Juram. &c. Diſt. II.*

38 Quæritur IV. An liceat æquivoce vel cum reſtrictione mentali jurare? Reſp. I. Hic inprimis cavendæ ſunt Propositiones illæ, quas Innocentius XI. ſicut jacet, ut minimum tanquam ſcandalofas, & in praxi pernicioſas merito damnavit, quarum prior, ordine 25 ſichabet: *Cum cauſa licitum eſt jurare ſine animo jurandi, ſive res ſit levis, ſive gravis.* Altera ordine 26. eſt hæc: *Si quis, vel ſolus, vel coram aliis, ſive interrogatus, ſive propria ſponte, ſive recreationis cauſa, ſive quocunque alio ſine juret, ſe non ſeciſſe aliquid, quod revera fecit, intelligendo intra ſe aliquid aliud, quod non fecit, vel aliam viam ab ea, in qua fecit, vel quodvis aliud additum verum, revera non mentitur, nec eſt perjurus.* Tertia ordine 27. & itidem damnata taliter ſonat: *Cauſa utendi his amphibologiis eſt, quoties id neceſſarium, aut utile eſt ad ſalutem corporis, honorem, res familiares tuendas. vel ad quemlibet alium virtutis actum, ita ut veritatis occultatio conſeatur tunc expediens, & ſtudioſa.* Quarta ordine 28. eſt illa: *Qui mediante commendatione, vel munere ad Magiſtratum, vel Officium publicum promotus eſt, poterit cum reſtrictione mentali præſtare Juramentum, quod de mandato Regis a ſimilibus ſolet exigi, non habito reſpectu ad intentionem exigentis, quia non tenetur fateri crimen occultum.* Ita Propositiones damnatæ.

39. Reſp. II. Quando quis ſe ſponte offert ad jurandum, vel ſi legitime ad hoc compellitur v. g. per Judicem juridice interrogantem
pec.

Quest. III. Solvuntur diversa Dubia, &c. 99

peccat mortaliter, si alieno sensu juret. Ita communis, & patet tum ex Propositionibus proxime relatis, ac damnatis; tum ex eo, quia si juridice interrogatus, æquivoce atque in alio sensu jurare posset, facile perverteretur judicium. Accedit, quod juridice interrogatus teneatur obedire Judici, sicque jurare in sensu ab eodem intento; ergo jurans æquivoce, vel cum restrictione mentali, committeret perjurium.

40. Resp. III. Nihilominus, quando aliquis injuste cogitur ad juramentum, non peccat jurans amphibologice, si justa ita jurandi causa subsit ad veritatem aliquam dissimulandam. Ita cit. Lessius *n.* 47. Layman *l.* 4. *tract.* 3. *cap.* 14. *n.* 7. & alii. Atque hanc doctrinam non contineri sub censura Propositionum damnatarum supra allegatarum, satis indicat Joan. Cardenas in *Crisi Theol. ad dictas Propositiones, præsertim num.* 77. Ratio est: quia amphibologicæ locutionis unus sensus verus est; ergo secundum illum, postulante tali necessitate, locutio illa potest Juramento confirmari: cum enim injuste quis cogatur ad Juramentum, non tenetur loqui ad mentem alterius.

Additio I.

* Verum ut clarius innotescat, quando Amphibologiæ usus liceat, & saltem a mendacio & consequenter etiam a perjurio, si Juramentum adderetur, alienus sit, est notandum, quod Innocentius XI. supra *n.* 38. relatus
lum

lum damnet Amphibologiam, quæ fit cum restrictione pure mentali, innuatque per eam committi perjurium & mendacium. Ratio est: quia in Amphibologia cum restrictione pure mentali verba non significant, quod loquens in mente sentit; ergo per hujusmodi Amphibologiam committitur mendacium (mentiri enim est contra mentem ire); & consequenter si adjungatur Juramentum, etiam perjurium. Quocirca, cum non sic omnis Amphibologia ex restrictione pure mentali descendat, ac proin non quævis damnata esse videatur, breviter inquirendum superest, quandonam illa liceat?

I. Itaque censent Doctores licere Amphibologiæ usum, dum verba sunt æquivoca, & secundum duplicem sensum conceptui mentali correspondere possunt: atque tunc, si adsit ratio occultandi veritatem ab altero intentam, licite usurpas verba in alio sensu, quam sit sensus interrogantis, modo ad talem conceptum exprimendum verba ex se apta sint: sic canis significat terrestrem, marinū vel cælestem &c. *

Additio II.

* II. Licet uti Amphibologia, quando verba a loquente juxta certas temporis, loci, vel personarum circumstantias sensibiles determinantur ad alium sensum, quam illa secundum se, & nude spectata significant. Ut si quis interroget, an Petrus sit in urbe, & tu ob certas rationes volens abscondere locum, ubi existat,

Quest. III. Solvuntur diversa Dubia, &c. 101
stat, manu, vel digito designans respondeas:
Non est hic, id est, *in loco, in quo tu stas, & quor-*
sum digito monstras. Non debemus autem hoc
duplici modo uti passim sine aliqua necessitate,
aut alia valde rationabili causa; alias perderetur
confidentia, & tolleretur sincera fidelitas
in commercio humano: multo minus debemus
ad tales modos sine magna necessitate aut nota-
bili utilitate adhibere Juramentum. *

Additio III.

* III. Si verba propter certa Mysteria su-
mantur in sensu metaphorico(quo juxta D. Au-
gustinum *lib. Contra mendacium cap. 10.* Jacob se
vocavit primogenitum) quamvis in sensu sibi
proprio aliud diversum a mentali conceptu lo-
quentis significant; non tamen fit mendacium.
Exemplo nobis sit ipsa æterna Veritas, dum se
ipsam in Mystico & Metaphorico sensu *templum*
nuncupavit, dicens: *destruite templum hoc*: mi-
nime ignarus, per verba ea juxta propriam si-
gnificationem Judæos audientes in notitiam
templi manu facti deductum iri. *

Additio IV.

* IV. Non fit mendacium, si quis respon-
deat interroganti in eo sensu, in quo habet jus
interrogandi, non obstante, quod iste in alio
sensu verba percipiat. Hinc si fur, nulla de
suo furto præcedente infamia. sed sola vel de-
ferentis aut Judicis pro libitu assumpta suspicio-
ne

102 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. Sc. Dist. II.*
ne judicialiter inquiratur, an *furtum commissi-*
rit, licite respondet: *furtum non commisi*, vi-
delicet, quod foret materia judiciariæ inquisi-
tionis, & de quo iudex interrogare posset.
Item si puella ab aliis v. g. inducta scripsit cui-
dam litteras amatorias tales, quæ plane vi ver-
borum in foro externo indicarent promissionē
matrimonii, cujus executionem etiam alter
prætendit, quamvis a parte rei, & coram Deo
(prout supponimus in casu) puella nunquam
intenderit per has litteras promittere matrimo-
nium: in tali casu, si puella fateretur has litte-
ras esse suas, in foro externo certe condemna-
retur ad contrahendum; quare etiam cum Ju-
ramento, si a Iudice id imponatur, potest ne-
gare has litteras esse suas, videlicet in ordine
ad promissionem matrimonii. Nec est ita pu-
ra restrictio mentalis, puella enim non tenetur
alio, nisi eo modo respondere, quo Iudex pro
tribunali sedens habet Jus interrogandi; atqui
is in dicto casu non habet jus interrogandi cir-
ca dictas litteras nisi in ordine ad matrimonium:
nimirum an litteras has scripserit, intendendo
per eas promittere matrimonium; ergo etiam
puella non tenetur, nisi in ordine ad hunc finem
Iudici respondere, & consequenter, cum in
ordine ad dictum finem litteras non scripserit,
etiam sine mendacio negat, se scripsisse, quo-
niam interrogatio & responsio sic conveniunt.
Plura de similibus vide apud Cardenas in sua
Crisi Theologica super dictas Propositiones n. 48. &
seqq. ac apud Sporer *part. 3. in Decal. cap. 1.*
sect. 3. §. 4. *

Addi-

Additio. V.

* V. Mendacium non committit ille, qui dicit, se nescire id, quod non noscit scientia communicabili, id est tali, quam liceret alteri communicare: etenim verbum *nescire* ex sui institutione non tantum significat, rem non scire simpliciter, sed etiam non scire eam scientia communicabili, in iis videlicet circumstantiis, ubi occultari petit, uti notat communis Theologorum, atque ita, si interrogatus de aliquo ex solo Confessionali cognito, quod tibi non licet revelare, respondeas *nescio*, non loqueris cum pura restrictione mentali, sed usurpas verbum ex se, & ex recepto usu, ac hominum institutione correspondens conceptui tuo mentali. Hinc D. Augustin. *lib. 1. de Trinitate cap. 12.* innuit, quod res occultanda hos faciat nescientes. Isque pariter modus loquendi erat Salvatore, dum apud Marcum c. 13. ita dicit: *De illo autem die vel hora nemo scit, neque Angeli in celo, neque Filius &c.* eo quod de die illa scientiam communicabilem Filius non habuerit &c. Quod si licitum mihi foret id, de quo interrogor, alteri manifestare, jam non amplius video, quomodo possit ad celandum uti quis hoc modo, debetque modus iste non nimium extendi in commercio humano, nec fieri abusus, ne tollatur sinceritas in conversatione humana. *

41. Quer. V. & ultimo. Quis possit irritare, dispensare, relaxare, aut commutare Juramentum promissorium? Resp. de hoc inferius

(a) fore dicendum, agendo de Voto. Nam qui potest votum relaxare, dispensare, irritare, vel commutare, poterit etiam Juramentum promissorium soli Deo factum: quia votum, & Juramentum pium in Jure & apud Doctores æquiparantur quoad vinculum, & ambo similem erga solum Deum ex virtute Religionis obligationem continent: ideoque dispositum de uno, censeri etiam debet dispositum de altero. Sanchez *lib. 8. de Matrim. disp. 7. n. 18.* Layman *lib. 4. tract. 3. c. 11.* cum communiori, contra Navarrum, & paucos alios.



DISTINCTIO III.

De Voto.

QUÆSTIO I.

Quid, & quotuplex sit Votum?

SUMMARUM.

1. *Votum, quid?*
2. *Promissio, quid? & quomodo differat a simplici proposito?*
3. *An promissio solo animo concepta obliget?*
4. *Deliberatio requiritur ad Votum; & quanta?*
5. *Votum fit soli Deo.*
Promissio etiam hominibus fieri potest.
6. *Votum est de meliori bono.*

7. *Ma-*

Quest. I. Quid, & quotuplex sit *Votum*? 105

7. *Matrimonium*, an sit materia apta *Voti*?

* Item num valeat *Votum* non committendi
unquam aliquod peccatum etiam levissi-
mum?

8. *Voti divisiones varie.*

Votum simplex, & *Votum solemne*, quid?

9. *Differentia Voti solemnitis a simplici.*

10. *Votum personale*, reale, & mixtum.

11. *Votum absolutum*, & conditionatum.

1. **C**ONCL. I. *Votum* est promissio delibera-
te facta DEO de meliori bono. Ita
communis. Dicitur I. *Promissio*. Quia ad Vo-
tum non sufficit nudum & simplex propositum
aliquid melius agendi vel faciendi: sed ulterius
requiritur promissio cum vera voluntate sese
obligandi, ut habetur *cap. Litteraturam, de*
Voto.

2. Cæterum *Promissio* est deliberata, & spon-
tanea fidei obligatio, facta alteri de re bona
possibili. Et differt per hoc a *simplici Proposito*,
quod *Promissio* inducat obligationem faciendi
id, quod promittitur: *Propositum* autem, li-
cet sit firmum ac deliberatum, ex se talem
obligationem non inducit. Masirius *disp. 4.*
Theolog. Moral. num. 26. cum aliis. Hinc pro-
missio DEO facta de bono meliori coincidit
cum *Voto*: & potest fieri non solum ore te-
nus, sed etiam per solum actum locutionis in-
terioris, dummodo fiat deliberate, & cum
animo sese obligandi.

3. Nec obstat, quod in promissione homi-

H ni

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

ni facta secus fiat, neque sufficiat sola interior promissio, nisi hæc verbis aut aliis signis exterioribus sufficienter manifestetur, atque a Promissario acceptetur. Resp. enim disparitatem esse: quia, ut dicitur 1. Reg. 16. *Homo videt ea, quæ parent, Dominus autem intuetur cor.* Unde promissio Deo facta, licet animo tantum interno, mox a Deo cordium nostrorum inspectore videtur, & acceptatur; sicque illico obligat, dummodo sit deliberate concepta. Secus fit in promissione homini facta: nam hæc neque cognosci potest ab homine, cui fit, neque ab ipso acceptari, quousque verbis vel aliis signis exterioribus sufficienter exprimatur.

4. Dicitur II. In allata definitione Voti, *deliberate.* Quia promissio subita & inconsiderata, non sufficit ad rationem Voti: siquidem Votum est lex aliqua privata, qua quis Deo se obligat; nemo autem se obligare vere censetur, nisi plenam habeat deliberationem ejus, quod facit. Unde Vota infantium ob defectum sufficientis usus rationis non tenent, neque etiam obligat Votum per semiplenam duntaxat deliberationem editum; imo tanta & talis requiritur deliberatio ad validitatem Voti, quanta requiritur ad peccatum mortale committendum. Herincx *disp. 4. de Voto. quest. 1. num. 1.* & alii passim.

5. Dicitur III. *Deo facta.* Quia, cum Votum proprie sit actus Religionis & Latriæ, soli Deo fieri debet. Quare, dum aliquid vovemus Sanctis, sensus est, illud voveri Deo Sanctis nostri emissi Voti futuris testibus, vel id DEO

VOVE.

Quest. I. Quid, & quotuplex sit Votum? 107

voveri in honorem Sanctorum : quo modo etiam templa & Altaria ædificamus DEO in honorem Sanctorum, nam in Sanctis ipsum Deum coli, ac venerari, fatentur omnes Catholici. Circa quod D. Thomas 2. 2. *qu. 88. art. 5. ad 3.* observat, quod votum soli Deo fiat, sed promissio possit fieri homini : qualis promissio de re bona homini facta, puta Sanctis in cælo, Prælati Ordinum &c potest cadere sub voto, in quantum homo vovet Deo, se impleturum, quod Sanctis vel Prælati promittit

6. Dicitur IV. *De meliori bono.* Quia ad votum duæ ulterius requiruntur conditiones : una est, ut illud, quod vovenus, sit opus bonum moraliter, simulque possibile, sive deinde jam aliunde sit præceptum, sive non : altera, ut bonum illud melius sit, quam ejus oppositum, id est, ut non sit privativum, aut ex se impeditivum alterius operis excellentioris, & perfectioris possessi.

7. Hinc Matrimonium, regulariter loquendo, non est apta materia voti : quia melior est virginitas matrimonio ; unde ipsa semper potest eligi, ac licite conservari, non obstante voto de ineundo matrimonio. Dicitur, *regulariter loquendo* : nam matrimonium etiam potest cadere sub voto, quando per Matrimonium ob speciales circumstantias potest procurari majus bonum, prout fieret, si fovens frequenti periculo peccati carnis obnoxius, voveat matrimoniale statum, tanquam remedium suæ incontinentiæ, citius assumere. *Melius est enim*

108 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
nubere, quam uri, ut inquit Apostolus 1. Co-
rinth. 7.

Additio.

* Quod si indages, an validum sit votum non committendi toto tempore vitae ulum peccatum etiam veniale, quale votum pro zelo suo solent subinde emittere nonnullæ devotulæ? Resp. Ordinarie dictum votum juxta communio-
niorem D. D. contra nonnullos pronuntari invalidum; quia bonum illud non est tale, quod foret moraliter possibile spectata fragilitate hominis post lapsum, consequenter non censetur prudenter emissum: cum vovens moraliter certo transgrederetur illud, sicque tantummodo propter votum tale præberetur occasio duplicandi peccatum moraliter certo faciendum, quale votum in similibus circumstantiis plane non videtur acceptum Deo. Ita Sporer *tr. 3. in Decal. c. 2. sect. 2. n. 37. qui n. 38. ob eandem rationem simili modo discurret, si tale votum non quidem ad perpetuum, sed tamen ad longum tempus v. g. ad integrum annum fuisset emissum.*

E contra validum erit votum vitandi omnia peccata mortalia, vel certa venialia in specie v. g. nunquam deliberate mentiendi, siue etiam vitandi in genere illa peccata venialia, quæ non solum semiplene, sed plene deliberato animo committuntur. Ratio horum omnium est, quia similia etiam cum ordinario auxilio Divino moraliter vitari possunt. Sporer *loc. cit. n. 39.*

Qui-

Quest. I. Quid, & quotuplex sit Votum? 109

Quinimo, si adsit internus specialissimus stimulus cum extraordinariis auxiliis Divinis, neque auderem declarare tanquam invalidum Votum absolutum non committendi quodcumque veniale. Certe S. Theresia vovit esicere semper, quidquid perfectius esse cognosceret. *

8. CONCL. II. Plures sunt divisiones Voti; ex quibus tamen præcipua est illa, qua Votum dividitur in simplex & solemne. Ita communis; & patebit explicando singulas divisiones ejus. Igitur, quantum attinet ad præmissam divisionem, *Votum simplex* consistit in nuda & simplici promissione Deo facta sine alia solemnitate. *Votum solemne* dicitur illud, quod solemnizatur per susceptionem sacri Ordinis aut per Professionem Religionis ab Ecclesia approbatæ; ut dicitur *cap. un. de Voto in 6.* Et tale Votum solemne, est Votum perpetuæ Castitatis Ordinibus sacris annexum: quo pariter spectant tria Vota substantialia Religionum, nimirum Obedientiæ, Paupertatis, ac perpetuæ Castitatis, & si quæ alia sunt Vota Religionum approbatarum.

9 Unde non ex eo Votum solemne differt a Voto simplici, quod hoc sit factum privatim, illud publice; cum econtra possit accidere: sed ex eo, quod Votum solemne solemnizetur per susceptionem Ordinis sacri, vel Professionem Religiosam, ratione cujus aliquis magis se ponit in potestate Ecclesiæ quantum ad materiam Voti. Hoc quippe non fit in Voto simplici, cum ob id Ecclesia non accipiat majorem

110 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
potestatem in sic voventem, sicuti vi Voti solemnis accipit in Clericos in sacris constitutos, ac in Religiosos solempniter professos: qua de causa hos ad Matrimonium ex post facto contrahendum illegitimavit Ecclesia, non autem contrahentes cum simplici Voto Castitatis, sed istos reliquit Divino iudicio. Scotus 4. *dist.* 38. *qu. un.* & alii.

10. Votum ulterius dividitur in personale, & reale. *Personale* est, quo DEO promittitur aliqua actio ipsius personæ voventis: ut cum quis vovet peregrinationem, jejunium, orationem, aut huiusmodi. *Votum reale* est, quo res aliqua DEO promittitur; utputa largitio eleemosynæ, aut alia res externa pretio æstimabilis. Addunt Doctores tertium membrum, nempe *Votum mixtum*, estque illud, quod ex utroque participat, ut, si quis voveat peregrinationem ad D. Virginem Lauretanam, ibique elargiri certam eleemosynam ad Ecclesiæ illius utilitatem, vel huiusmodi.

11. Votum dividitur rursus in absolutum, & conditionatum. *Absolutum* est, quod independenter ab omni conditione emittitur. *Conditionatum* vero, quod fit sub conditione, ac proinde non impleta conditione illa nullam obligationem inducit: ut si quis voveat peregrinationem, si a tali morbo convalescat, si suus filius sit sanitatem recuperaturus; nam non secuta convalescentia, aut sanitate filii, ad implendum Votum non tenetur. Et idem dicendum de similibus.

QUÆSTIO

Quæst. II. Quæ sit Obligatio Voti? III

QUÆSTIO. II.

Quæ sit Obligatio Voti?

S U M M A R I U M.

12. Transgressio voti est mortalis ex genere.
13. Per accidens potest esse venialis.
14. In Juramento falso non excusat levitas materia, secus in voto violato, cur?
(b) Juxta dicta dist. præc. n. 27. & 29.
* Ex quo cognosci possit, num hæc vel illa materia sit levis? Additio I. § II.
15. Dubius de emissionem voti, non tenetur.
16. Solvitur instantia.
(c) Tract. I. dist. 3. n. 30. & 35.
17. Certus de voto, sed dubitans de intentione se obligandi, tenetur.
18. Votum sine temporis determinatione quando obliget?
* Quanta debeat esse dilatio voti, ut sit peccatum mortale? Addit. I. § II.
19. Voti obligatio est personalis.
20. Dummodo excipiantur vota realia.
21. Quid de votis communitatum?
22. Factum alienum si voveatur, quomodo explicandum?
23. Vovens tenetur implere votum per seipsum.
24. Et impeditus non tenetur substituere alium.
* Duo Corollaria. Addit. I. § II.

12. **C**ONCL. I. Transgressio voti ex genere suo est peccatum mortale. Ita communis.

112 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
nis. Ratio est: quia votum tendit ad Fidelitatem DEO ex virtute Religionis præstandam. Unde dicitur *Eccl. cap. 5. Si quid vovisti DEO, ne moreris reddere; displicet enim ei infidelis & stulta promissio, sed quodcunque voveris, redde: multoque melius est non vovere, quam post votum promissa non reddere.*

13. **CONCL. II.** Nihilominus ob levitatem materiæ transgressio voti efficitur venialis. Idem dic. si quis etiam in gravi materia voluisset expresse se tantum obligare sub levi. Ita pariter communis, & ratio est: quia votum est quasi privata lex, quam sibi quis imponit; atqui in legibus excusare parvitatem materiæ a culpa mortali, uti etiam intentionem Legislatoris tantum sub levi obligare volentis, aliunde liquet. Sic qui singulis diebus vovit dicere tria *Pater & Ave*, & postmodum quandoque, secluso contemptu, omittit recitare, non peccat mortaliter ob levitatem materiæ. Similiter, si quis vovit recitare Rosarium in honorem B. MARIE Virginis, & postmodum omittit dicere pauca aliquot *Ave*, pari ratione non peccat mortaliter. Idem dicendum de similibus.

14. Nec dicas. Jurans falsum, etiam si res sit parva, peccat mortaliter; ergo. Resp. enim negando consequentiam, & paritatem, quia in omni perjurio, etiam circa rem levem deliberate commissio, intervenit tota malitia perjurii, dum DEUS ad lucitur in testem falsitatis. (b)
Secus est in Voto circa materiam levem violato,

Quest. II. Quæ sit Obligatio Voti? 113

lato, ubi proinde excusat levitas materiæ non minus, ac in furto. Accedit, quod, quamvis in Juramento all. ritorio levitas materiæ non excuset a peccato mortali, si quis deliberate falsum juret, ob rationem præmissam, nihilominus violatio Juramenti promissorii, si materia sub Juramento promissa sit levis, a pluribus Doctoribus excusetur a culpa mortali, prout dictum *Distinct. præc. num. 32.*

Additio I.

* Posito autem, quod libenter scire cuperes aliquam regulam, ex qua mensurari queat, num hæc vel illa materia voti intermissa censeri debeat esse gravis vel levis? Resp. ex communi DD. illam materiam esse gravem respectu voti, quæ spectatis omnibus circumstantiis censetur gravis, si de ea ferretur lex, seu Ecclesiasticum quodpiam præceptum sub mortali obligans: nam votum obligat instar præcepti; cum sit quædam privata lex, quam quis sibi imponit. Sic juxta Sanchez, Ledesmam, & Dianam apud la Croix *lib. 3. part. 1. num. 448.* & apud Sporer *tract. 3. in Decalog. cap. 2. sect. 3. num. 85.* Confessio mortalium, & communio, auditio Missæ, recitatio Breviarii &c. si voveantur, reputantur materia gravis, quia solent alias præcipi sub mortali, & in voto censentur similia, eadem integritate atque iisdem modis assumpta, ac in præcepto. Unde simile votum intermittens peccaret graviter, nisi vovens expresse tantum voluisset se obligare ad similia

114 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
sub levi, quod tamen in materia gravi ordinarie non presumitur, nisi aliunde clare constet. Sic ponamus in exemplo, quod aliquis jejunium voverit, talis sub gravi tenetur jejunare, & quidem obligatur ad abstinentioniam tam a carne, quam a duplici refectiōe, nisi expresse aliter vovens voluerit. Ratio est: quia pari modo obligat Ecclesiæ Præceptum de Jejunio. Item, si vovit certas preces, tenetur recitare cum intentione. & aliquali attentione saltem illa, quæ requiritur ad substantiam orationis, uti dicitur quoad Horas Canonicas.

Additio II.

* Ast hac responsione necdum perfecte quietatus, indagabis ulterius. Utrum si quis materiam parvam e. g. trium *Pater* & *Ave* quotidie vi voti explendam non solum una alterave vice, sed frequenter infra annum intermittat, illæ materiæ parvæ sæpius intermissæ ad invicem uniantur moraliter, sicuti uniuntur plura parva furta commissæ, sicque constituent unam materiam gravem, vi cujus propter frequentes tales omissiones peccetur graviter? Ad hoc dubium optime respondet la Croix *tom. 2. lib. 3. part. 1. n. 450.* quod equidem aliqui apud Dianam *part. 2. tract. 5. Resp. 24.* absolute dicant, materias illas non uniri, nec unquam peccari mortaliter, quantumcunque hæ parvæ materiæ sæpe omittantur: alii vero absolute teneant uniri, & peccari mortaliter, quando tam sæpe omittuntur, ut simul unitæ facerent aliquam mate-

Quest. II. Quæ sit Obligatio Voti? 115

materiam gravem. Azorius autem, Granado, Vasquez, Sanchez communiter probabilius distinguunt, & dicunt, si votum erat affixum diei, materias illas parvas non uniri, sed obligationem extinguere cum die; si autem tale votum non erat affixum diei, materias has uniri, & obligationem supplendi transire ad sequentes dies, ideoque posse tandem perveniri ad materiam gravem. In dubio, an a vovente res promissa fuerit affixa diei, nec ne? Sotus, Ledesma, Suarez, Layman, Castropalao & Tannerus cum Diana *part. 5. T. 5. R. 52.* dant hanc regulam, ut si vota sint personalia, id est, de actione tantum præstanda a vovente v. g. de Orationibus, præsumatur obligatio esse affixa diei, & sic desinere cum die: si autem vota sint realia, id est, de aliqua alia re præstanda v. g. de eleemosyna, præsumatur eleemosyna non desinere cum die, adeoque fore mortale, si tot diebus omittatur, ut fiat materia gravis. Ratio est: quia utraque vota communiter fiunt cum tali intentione; ergo in dubio præsumuntur sic facta. quia ex communiter contingentibus est prudens præsumptio &c. atque hæc regula placet etiam Patri Sporer *loc. cit. num. 105.* Item P. Gobat *T. 11. num. 85.* ait, in similibus absolute esse recurrendum ad intentionem voventis, an nempe voluerit alio die recompensare, si uno die rem Deo promissam negligeret: in dubio autem præsumendum erit, quod noluerit obligationem unius diei copulare cum obligatione alterius diei, ideoque peccari tantum venialiter; quia ubi positive non constat aliunde, quod quis vo-

lue-

116 *Tract. VI. De Hæris Can. Juram. &c. Dist. III.*
luerit esse adstrictus sub gravi, obligationes potius sunt restringendæ, quam ampliandæ, quoniam præsumitur actus ita confectus, ut sit minus, quam fieri potest, onerosus. Menoch. lib. 6. præsumpt. 9. nam *Quidquid adstringendæ obligationis est, id, nisi palam verbis exprimitur, omis- sum intelligendum est. L. Quidquid 99. ff. de verb. Obligat.*

15. CONCL. III. Qui dubitat, num votum emisit, nec ne? non obligatur voto: & idem dicendum, si dubitet, fueritne votum, vel tantaxat propositum? præsumitur enim non fuisse votum. Ita Engel tit. de Voto. num. 2. Reginaldus lib. 18. num. 276 & alii communiter. paucis exceptis. Ratio est: quia *In dubio melior est conditio possidentis*, juxta Reg. 65. *Juris in 6.* Talis autem dubitans est in possessione suæ libertatis.

16. Nec obstat illa communis regula, quod *in dubiis tutior pars sit tenenda. c. Juvenis. de Sponsalibus*, cum concordantiis. Resp enim, hanc regulam plerumque esse tantum de consilio, non de præcepto: vel quando est de præcepto, loquitur præcipue de dubio practico, ad cujus depositionem quis se reflectere non potest; quia stante dubio practico, non licet contra conscientiam practice dubiam operari, ut jam suo loco (c) dictum.

17. CONCL. IV. Econtra si quis ex tenore verborum veram promissionem indicantium certus sit de voto, dubitet autem, an habuerit intentionem se obligandi, aut sufficientem deliberationem? tenetur voto. Ita Sanchez lib.

Quest. II. Quæ sit Obligatio Voti? 117

lib. 1. de Matrim. disp. 9. Sannig. disp. 4. de Relig. q. 2. n. 6. & alii. Ratio est: quia tunc votum stat in possessione, ac proinde obligat: præsumitur enim, Votum esse editum juxta naturam voti, id est, cum animo obligandi se, ac sufficienti deliberatione, quandoquidem de opposito post sufficientem dispositionem constare nequeat. Excipe, si votum fuerit emissum ante Septennium: tunc enim in dubio præsumitur usus rationis completus necdum adfuisse: quinimo teste Gobat apud la Croix *lib. 3. p. 1. num. 387.* in his partibus septentrionalibus non debet facile censeri usus rationis perfectus ante novem annos advenisse.

18. CONCL. V. Votum sine temporis determinatione editum executioni mandari debet, cum primum commode potest. Ita communis. Et desumitur ex *cap. 23. Deuter. ibi: Cum votum voveris Domino, non tardabis reddere, quia requireret Dominus Deus tuus: Et si moratus fueris; reputabitur tibi in peccatum.*

Additio I.

* Quod si quæras ulterius, quousque simile Votum differri possit absque mortali? Respondet denuo fundate cum Patre Sporer *trait. 3. in Decal. cap. 2. sect. 3. num. 115.* Pater la Croix *loc. cit. num. 446.* esse difficile id definire: interea tamen posse universaliter dici: quod vota, quæ durant usque ad mortem, uti sunt votum Religionis, votum suscipiendi sacros Ordi-

nes

118 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
nes &c. minori tempore sint differenda, quam
alia vota e.g. peregrinationis, vel elemosy-
næ, quæ non sic durant. Ratio est: quia hæc
postrema vota dilatione non minuuntur, sed
quocunque tempore fiant, integre præstantur:
econtra priora vota dilatione minuuntur; quia,
cum vi voti v.g. Religionis obligeris Deo ser-
vire usque ad mortem, quantum differs vo-
tum, tantum detrahis de tempore serviendi
specialiter Deo, & consequenter de voto &c.
Tamburinus cum S. Antonino apud Sanchez
hic *cap. 14. num. 21.* existimat, quoad vota inde-
terminato tempore emissa, quæ præterea non
durant usque ad mortem, & respectu quorum
ipsa dilatio nec quidpiam imminuit de fine vo-
ti, nec grave habet periculum adjunctum pro-
pter oblivionem, aut aliud intercedens impe-
dimentum omnino intermittendi, quod foret
tantum peccatum veniale quantumcunque diu
similia vota differantur: quæ regula etiam plu-
rimum placet Patri Sporer *loc. cit. n. 116.* atque
ab eodem in praxi tuta pronuntiatur. Econtra
vero Ferdinandus Castrapalao hic *n. 7.* judicat
fatis rigore; nimirum quoad votum Religio-
nis fore mortale, si sine omni prorsus rationa-
bili causa differatur ultra sex menses: quoad
religua vota autem saltem non a mortali excu-
sat, si sine causa differantur ad duos, tresve an-
nos, quamvis hac dilatione non minuantur.
Ratio ipsius est; quia tuo judicio in hoc vide-
tur gravis deordinatio, sicuti si rem homini de-
bitam tamdiu differres dare sine aliqua causa
rationabili. ■

Addi-

Additio II.

* Cæterum hoc quoque ex Doctoribus teste Busenbaum hic poterit esse consolationi, quod minor causa requiratur ad differendum, quam ad omittendum ex integro votum. Pater Sporer more suo practice & valde utiliter *loc. cit. num. 112* & *seqq.* ponit aliquas causas & casus licite differendi executionem alicujus voti per duas sequentes Resolutiones. I. Sufficiens causa differendi votum sine determinato tempore emissum censetur esse, si spes sit, quod votum postea commodius, utilius, & cum majori devotione sit executioni mandandum: id enim cedit ad majorem DEI gloriam & honorem, v. g. qui vovit peregrinationem ad aliquam ædem sacram, expectare potest usque ad certum Festum, in quo ibidem magna celebratur solemnitas. II. Adolescens, qui vovit ingredi Religionem, potest expectare ad tempus magis aptum, donec ætate & viribus convalescat ad perferendum magis rigorem Ordinis, vel donec necessariis scientiis plus imbuatur, si futurus sit Clericus, sive donec utilem Monasterio artem perfectius addiscat, si recipiendus esset pro Laico. Certe noster doctissimus Corduba Juvenem duodecim annos natum, ac nostram Seraphicam Religionem voventem sentit, posse differre ingressum usque ad 17. vel 18. ætatis annum, ut interim sufficiens robur ad supportanda Ordinis onera acquirat. *

19 CONCL. VI. Obligatio Voti est personalis, ita ut solum voventem, & non aliam
perso-

personam obliget, dummodo excipiantur vota realia. Ita Layman *lib. 4. tract. 4. cap. 3. num. 6.* § 10. cum communi. Ratio desumitur ex illo *Psal. 65. Reddam tibi Vota mea, quæ distinxerunt labia mea.* Accedit ratio: quia obligatio voti ex propriae voluntatis consensu nasci debet, cum sit quasi privata quædam Lex; ergo non alium, quam ipsum voventem aut consentientem obligat. Additur hic notanter, *aut consentientem*: quia, si quis in se sponte suscipiat obligationem exequendi alterius votum, tenetur; nam tunc non ex aliena, sed ex propria voluntate obligatur, quia obligationem alterius in se sponte suscipit.

20. Dicitur in Conclusionē, *dummodo excipiantur vota realia*: siquidem horum votorum obligatio transit ad hæredes *arg. c. Ex parte. de Censibus*, & fatentur passim Doctores. Ratio est: quia vota realia obligant voventem, non quomodocunque, sed quatenus est dominus rei promissæ; ergo sicut dominium rei illius, ita & obligatio vi emissi voti realis eidem annexa transit ad hæredem, supposito, quod deductis debitis, & expensis funeris adhuc aliquid de bonis defuncti superfit: nam hoc ipso, quod quis hæreditatem adit, censetur contractum inivisse ad solvenda omnia defuncti debita, & vota realia. Hinc Sanchez *lib. 4. in Decal. cap. 15. num. 25.* ait, hæredem obligari ad solvenda defuncti vota realia, non vi voti (nam & hoc solum voventem afficere potest, sed vi contractus memorati.

Quest. II. Quæ sit obligatio Voti? 121

21. Ex data Conclusionē, ac præsertim prioris parte ipsius inferitur I. cum Layman *lib. 4. Tract. 4. cap. 3. num. 6.* citante Suarezium, Vasquez & Sanchez: quodsi Communitas aliqua certum Votum ediderit, quotannis v. g. peregrinationem instituendi, Posteriores eorum non obligentur ex virtute Religionis, seu vi Voti, in quod ipsi non consenserunt: quamvis interdum ratione pacti, vel statuti, aut longæ consuetudinis ab Ordinario Locitacite vel expresse approbatæ subsit obligatio ejusmodi Votum observandi, prout amplius explicat Sanchez *cit. c. 15. num. 16. & seqq.*

22. Inferitur II. Quod factum alienum voveri non possit, v. g. alium jejunaturum, Religionem ingressurum &c. Ne autem irrita omnino sit ejusmodi Voti promissio, non raro usurpata, ita explicari debet, quod animus vovens fuerit obligare se ad curandum, quantum in ipso est, ut alter promissum adimpleat: sic enim non alienum, sed potius proprium factum promittitur. Unde liberi non obligantur Voto parentum offerentium eos Religioni, nisi ex debito quodam honestatis, aut nisi intelligentes consentiant, vel postea ratificent: alioquin jure contradicere possent, eo quod Religionis ingressus liber esse debeat. *c. Præsens. 20. quest. 23.*

23. Inferitur III. Quod vovens teneatur Votum personale per seipsum implere, & non liberetur, si per alium impleat, v. g. qui vovit, se jejunaturum, vel peregrinaturum &c. non

I

fatis-

122 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
satisfacit, si alium roget, ut loco sui jejundet,
peregrinetur &c. Ratio est: quia vovens fa-
ctum proprium promisit; ergo ad illud ipsemet
obligatur. Ex quo

24. Infertur ulterius, quod, si quis Votum
suum personale ipsemet implere non possit, non
teneatur alium rogare, vel substituere, qui im-
pleat. Ratio est: quia actus se non extendit
ultra intentionem agentis *arg. cap. ult. de Præ-*
bendis, cum concordantiis: atqui intentio vo-
ventis fuit (uti supponitur) se facturum, v. g.
se oraturum, jejunaturum, peregrinaturum &c.
ergo ipse solus obligatur, & consequenter, si id
præstare non possit, cessat obligatio Voti, nec
tenetur illud per alium implere, nisi etiam ad
hoc sese obligare intenderit. Quamquam sub-
stituere alium in casu justo impedimenti procul
dubio sit laudabile; & in eo casu substitutus,
si in se hoc onus suscipere promiserit, etiam
exequi tenebitur, *cap. Licet. de Voto &c.*

Additio I.

* Quæres I. An, si quidam copulative,
seu simul conjunctim vovit peregrinari v. g.
Oettingam, & ibidem simul offerre Calicem in
honorem B. Virginis: postea autem ante Voti
executionem moriatur, an, inquam, hæredes
defuncti teneantur aliquid præstare, & quid?
Ante responsionem suppono I. Simile Votum
esse mixtum, id est partim personale, partim
reale, uti consideranti patet. Supp. II. Posse
unum alteri annecti vel tanquam præcise acces-
sorium, vel etiam ut æque principale. Si an-
nectitur

nectitur tanquam accessorium, tunc qui liberatur a principali, ordinarie etiam liberatur ab accessorio: nam accessorium sequitur naturam sui principalis. *Reg. 42. Jus in 6.* Econtra vero si alterum connexum foret æque principale, potest quis liberari ab uno, quin eximatur ab altero, uti patebit ex proxime dicendis. H. S.

Resp. I. Nisi ante mortem alter expresse obligasset hæredes sub exclusione alias ab hæreditate, hi non tenerentur loco defuncti peregrinationem instituere, nec etiam illas expensas, quas alter sub itinere alias facere debuisset, illuc mittere, ut ponantur in cippo. Ratio primi est; quia Votum peregrinandi est personale, quod juxta jam dicta non transit ad hæredes. Ratio secundi est, quia expensæ sub itinere peregrinationis faciendæ sunt respectu peregrinationis præcise quid accessorium, adeoque extincta obligatione quoad principale etiam extinguetur quoad accessorium. Profecto ob eandem rationem ipsemet vovens, si necdum mortuus, bene tamen infirmus lecto fuisset affixus, neutiquam fuisset obligatus pecunias sub itinere alias consumendas mittere ad locum peregrinationis. Resp. II. Tenentur tamen hæredes ad locum peregrinationis mittere Calicem saltem in æquivalenti. Ratio est: quia quoad hoc erat Votum reale, & æque principaliter annexum, uti præsumitur in rebus tanti pretii, nisi expresse aliter constet de mente voventis, adeoque transit ad hæredes. *Sporer loc. cit. n. 136. & alii.* Quod si res simili cum peregrinatione promissa foret exigui pretii e. g. si quis

vovisset simul cum peregrinatione ponere in cippum quosdam crucigeros &c. crederem illam rem promissam esse merum quodpiam accessorium, quod extinguitur cum suo principali: interea tamen pro majori securitate suaderem, ut illi crucigeri offerantur in alia simili Ecclesia. *

Additio II.

* Quæres II. De qua substantia, & quanti pretii debeat esse Calix Voto promissus & mittendus ab hæredibus ad locum peregrinationis? Respondeo cum Sanchez, Sporer, Suarez & aliis, nec requiri, ut dictus Calix conficiatur ex auro, nec sufficere, ut sit ex cupro, vel stanno. Quare debet esse argenteus: ex tali enim materia communiter solent confici Calices *arg. c. Ut Calix. 45. de Consecrat. dist. 1.* pretium autem Calicis non debet quidem esse adeo magnum; ast tamen competens, prout ibidem communiter ad Missæ Sacrificium adhiberi solet, consideratis simul circumstantiis ipsius status personæ voventis, & aliis. Sic etiam, quando quis vovisset in perpetuum certæ Ecclesiæ providere de vino quoad celebrationem Missarum, tam ipse, quam, eo mortuo, Successores tenerentur dare vinum non quidem adeo generosum, nec tamen etiam sufficeret infimæ sortis: sed obligarentur in dubio dare mediocrem, prout communiter solet applicari in illa vicinia. Cæterum generalius loquendo, quando attentis omnibus circumstantiis quis in
dubio

Quest. III. De Cessatione , Commutatione &c. 125
 dubio se resolvere nequit circa quantitatem, vel
 qualitatem, aut numerum, seu pondus & men-
 suram ipsius rei promissæ, consolationi esse, &
 pro resolutione deservire poterit textus Juris
 Canonici *cap. Ex parte. 18. de Cenſibus.* ubi dum
 dubitabatur, in quam mensura res promissa
 solvi debeat, Pontifex respondit sequentibus
 notabilibus formalibus: *Cum non constet, ad*
quam mensuram antecessores eorum prædicta Vota
persolverint, credimus distinguendum, utrum ha-
bitatores regionis ipsius, qui ea continuo persol-
verunt, ad unam eandemque mensuram hujusmo-
di vota persolverint, an ad varias & diversas?
In primo enim casu ad eandem & illi solvere sunt
cogendi. In secundo volentes solvere ad minorem,
non sunt cogendi, ut ad majorem persolvant:
NB. Quoniam, cum hujusmodi vota gratuita fue-
rint ab initio, benignius sunt a Viris Ecclesiasticis
exigenda, ne tanquam Exatores videantur lucris
*temporalibus inbiare.**

QUÆSTIO III.

De Cessatione, Commutatione, & Irrita-
 tione Votorum.

SUMMARIUM.

- 25. Obligatio Voti quatuor modis desinere potest.
- 26. Cessante causa finali cessat Votum.
- 27. Cessat etiam Votum ob mutationem materiæ.
- 28. Clausula in omni Voto subintellecta.

(d) Dist. præc. n. 23.

126 *Tra^t VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*

29. *Votum conditionale cessat non impleta conditione*

30. *Quid de Votis temporalibus? Vel affixis certo tempori?*

* *Ex quo cognoscatur, Votum esse certo tempori affixum?*

31. *Votorum Commutatio propria auctoritate potest fieri in melius.*

32. *Limitatur hoc.*

33. *In Professionem Religiosam omnia Vota commutantur.*

34. *Quid de Commutatione Voti in opus aequale?*

* *Qualis tunc requiratur causa?*

35. *Vota a quibus irritari possint?*

36. *Corollaria.*

(e) *Dist. præc. n. 23.*

37. *Limitatio circa potestatem irritandi Vota.*

38. *Impuberum Vota omnia possunt irritari a Parentibus. Pubertas quando incipiat?*

39. *Praelati an, & quæ Vota Religiosorum irritare possint?*

40. *Quid de Votis liberorum puberum, & servorum?*

41. *Et quid de Votis Conjugum?*

Ratio generalis dictorum.

25. **A**DVERTENDUM cum Doctoribus communiter, quatuor potissimum modis obligationem Voti desinere posse. I. Per Cessationem; cum nempe Votum ex seipso cessat obligare absque alia commutatione, irritatione, vel dispensatione, quod variis ex causis contingere potest, uti mox dicetur. II. Per Commutationem. III. Per irritationem Voti, aucto-

Quest. III. De Cessatione, Commutatione, &c. 127

auctoritate Superioris factam. IV. Per legitimam Dispensationem, quæ contingit tunc, quando legitima Superioris auctoritate ex causa rationabili cum vovente super Voto dispensatur. De quibus tribus prioribus per sequentes Conclusiones plura, de Dispensatione vero in subsequenti quæstione.

26. CONCL. I. Quantum imprimis attinet ad Cessationem Votorum, cessante causa finali ac principali Voti cessat quoque obligatio ejus: v. g. si vovisti, te peregrinaturum pro impetranda valetudine filii, is vero ante peractam peregrinationem moriatur, liberatus es a Voto. Item, si misericordia motus erga alium, quem in lacero habitu videbas, vovisti ei dare eleemosynam: si is pauper non est, non teneris; quia causa finalis hujus largitionis erat sublevatio pauperis. Ita Suarez *lib. 4. de Voto cap. 18. & alii.*

27. CONCL. II. Cessat insuper obligatio Voti ob mutationem materiæ, si videlicet ea fiat impossibilis, illicita, indifferens, aut majoris boni impeditiva. Ratio est: quia in ejusmodi casu neque Votum incipere potuisset, cum hoc debeat esse de re possibili, licita, bona, & majoris boni non impeditiva. Idem dicendum in casu, si postea tam notabilis rerum mutatio accadat, vel specialis & inopinatus casus occurrat, ut rationabiliter præsumi possit, voventis intentionem ad ejusmodi eventum, aut casum specialem se non extendisse. Ratio est: quia actus non se extendit ultra intentionem agentis. Accedit, quod lex positiva in

ejusmodi casibus per epichejam soleat admittere benignam interpretationem; ergo idem dicendum de Voto, utpote quæ est lex quædam privata, quam ipsemet vovens sibi imposuit.

28. Quinimo in omni Voto tacite subintelligitur isthæc conditio: *Si res in eodem statu permanjerit*; prout a pari supra (d) de Juramento dictum est. Sic qui vovit peregrinationem longam, vel magnam eleemosynam, superveniente gravi morbo aut inopinata depauperatione non tenetur voto. Similiter sicut ægritudo v. g. excusat a præcepto jejunii Ecclesiastici, ita etiam sufficit ad excusandum ab observatione jejunii Voto promissi: & idem de similibus.

29. CONCL. III. Votum conditionatum cessat obligare, si non impleatur conditio appositæ: sic qui vovit peregrinationem, si sanitatem filio, vel aliud beneficium obtineat, hoc non obtento ad Votum non tenetur. Ratio est: quia generaliter conditio appositæ suspendit actum, eaque non eveniente nihil debetur; cum non fuerit animus sese obligandi, nisi in eventum ipsius conditionis.

30. CONCL. IV. Qui Votum temporale emisit, v. g. Votum Castitatis ad biennium, elapso biennio liber est a Voto. Idem est de Voto affixo certo tempori, puta jejunandi diebus Sabbatinis in honorem B. MARIE Virginis: nam, si intermisit eo die jejunium, sive culpabiliter, sive sine culpa, amplius alio die non tenetur jejunium illud peragere. Ita Doctores

Quest. III. De Cessatione, Commutatione &c. 129

dores communiter, ac præsertim Herincx *part. 3. Theologia. disp. 4. de voto. quest. 4.* neque enim vovens voluit se obligare, nisi pro tali determinato tempore.

Additio.

* Cæteroquin speciale signum est, quod quis rem promissam voluerit affigere certo tempori, si ob particularem devotionem talis temporis vel aliam specialem connexionem cum tali tempore votum illud fuisset emissum, uti cum communi notat Sanchez *lib. 4. Moralium. cap. 14. n. 25. & seqq.* e. g. vovisti audire Sacrum die vœris ob specialem devotionem Passionis Domini, vel jejunium die Sabbati in honorem B. Virginis, sive ex eadem ratione singulis diebus Sabbatinis totius anni, aut in aliquo profesto specialis tui Patroni, si tali die omittas culpabiliter, vel inculpabiliter, non teneris supplere altero die. Idem dic, si vovisses peregrinari Romam anno sancto, nam & hoc votum cessat anno sancto transacto. Sporer *tract. 3. in Decal. cap. 2. sect. 3. num. 101.* *

31. CONCL. V. Quantum attinet ad votorum Commutationem, vovens proprio arbitrio potest votum suum commutare in id, quod spectatis omnibus manifeste melius, seu præstantius est. Ita communior Doctorum apud Sanchez *lib. 4. in Decal. cap. 49. & Layman. cit. tract. 4. cap. 8. n. 19.* & desumitur ex Jure Canonico. *c. Pervenit 3, de Jurejurando.* ibi: *Non enim propositum*

130 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
situm aut promissum infringit, qui in melius illud
commutat.

32. Hoc autem intelligendum, si opus sit manifeste melius: nam in dubio stat possessio pro obligatione voti ad rem promissam, quæ proinde mutari non potest sine Superioris auctoritate. Excipi etiam debent vota Summo Pontifici reservata: qualia sunt quinque, videlicet votum perpetuæ castitatis, Religionis, Peregrinationis Romanæ, seu ad limina Apostolorum, Peregrinationis ad S: Jacobum in Compostella, & Peregrinationis in terram sanctam. Siquidem horum commutationem ipsemet Papa sibi propriam reservavit, ac proinde in alia, etiã manifeste præstantiora opera (sola Professione Religiosa excepta) sine Summi Pontificis auctoritate commutari nequeunt.

33. Dicitur, *sola Professione Religiosa excepta*: nam in votum Religiosæ professionis possunt commutari omnia vota antecedentia tam realia, quam personalia, etiã Summo Pontifici reservata; prout habetur c. *Scriptura*, de voto. ubi dicitur: *Reus fracti voti aliquatenus non habetur, qui temporale obsequium in perpetuam noscitur Religionis observantiam commutare.*

Supra quod Capitulum Juris Canonici S. Thomas 2. 2. q. 88. art. 12. ad 1. doctissime ita discurret: *Omnia alia vota sunt particularium operum: sed per Religionem homo totam vitam suam Dei obsequio deputat; particulare autem in universali includitur, & ideo Decretalis in c. Scriptura, de voto, dicit, quod reus fracti voti non habeatur, qui temporale obsequium in perpetuam Religionis*

Quest. III. De Cessatione, Commutatione, &c. 131

gionis observantiam commutat. Hinc Religionem ingrediens non tenetur implere vota vel Jejuniorum, vel Orationum, vel aliorum hujusmodi, quæ existens in seculo fecit: quia Religionem ingrediens moritur priori vitæ. Et etiam singulares observantia Religioni non competunt, & Religionis onus satis hominem onerat, ut alia superaddere non oporteat. Ita ille.

34. CONCL. VI. Commutatio voti in aliud opus æquale, proprio voventis arbitrio fieri non potest, sed opus est auctoritate Prælati puta Papæ, vel Episcopi, aut ejus, qui ab his habet commissionem seu potestatem delegatam. Ita Sanchez lib. 4. Decal. cap. 49. n. 13. Layn an. n. 19. Sannig. dist. 4. de voto. quest. 4 n. 3. & communior contra quosdam alios, qui putant, per quemlibet Confessarium posse votum commutari in opus æquale. Ratio conclusionis est: quia commutatio voti est actus jurisdictionis. arg. cap. 1. de voto. ergo ea non competit Confessario nisi habeat potestatem delegatam, sed solis Prælati. Nec obstat, quod quilibet possit votum suum commutare in id, quod est manifeste melius, absque alia jurisdictione. Resp. enim, id fieri ex eo, partim quia promissio rei minoris abunde solvitur in præstatione rei majoris: partim quia is, cui fit votum (nempe Deus) consentit in solutionem melioris. arg. cit. c. Scriptura. de voto.

Additio.

* Porro ut commutatio ab habente potestatem fiat debito modo in aliud opus æquale, requiri-

132 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
requiritur aliqua causa, sufficit tamen quævis
rationabilis e. g. specialis utilitas vel consolatio
&c. ipsius voventis. Quinimo in Jubilæo,
ajunt Suarez, Gobat, Sanchez & alii apud La
Croix *loc. cit. n. 525.* sufficere generalem cau-
sam boni communis, ob quod datum est Jubi-
læum. Quando autem contingeret ista voti
commutatio ab aliquo habente potestatem di-
spensandi in aliud opus minus, quoniam tunc
esset simul partialis dispensatio, requireretur
major causa, non tamen tanta, quanta deside-
ratur ad dispensandum ex integro. Videantur
causæ pro legitima dispensatione *num 50.* alle-
gandæ, quæ certo pugnant a fortiori, si satem
aliqualis interveniat commutatio: quinimo pro
tunc non requiritur in tanto gradu, eo ipso,
quoniam simul aliquid aliud, quamvis minus
materiæ promissæ subrogatur. Cæterum facta
semel per legitimam Jurisdictionem commuta-
tione prius votum omnino cessat, nisi aliter
expresse disposuerit commutans, hincque, si
subrogatum successu temporis evaderet inutile
vel moraliter impossibile, non teneretur quis
loco subrogati redire ad prius votum La Croix,
*lib. 3. part. 1. n. 516. **

35. CONCL. VII. Quantum attinet ad Irritationem votorum, vota facta de re in alterius potestate constituta irritantur, si hic contradicat, & opus promissum absolute nolit fieri. Ita D. Thomas 2. 2. *quest 88. art. 8.* & Doctores communiter. Idque intellige, quod ad hujusmodi irritationis validitatem nulla alia requira-

Quest. III. De Cessatione, Commutatione, &c. 133

quiratur causa, præter ipsam Superioris voluntatem. Ratio est: quia, ut votum obliget, præter alia requiritur, quod persona vovens sit sui juris quoad illud quod voto promittitur: neque enim potest quis per promissionem sese firmiter obligare ad id, quod non est in sua potestate, sed in potestate alterius.

36. Hinc *Numer. cap. 30.* mandatur, quod si mulier, quæ vel est in domo patris atque in ætate adhuc puellari, vel maritum habuerit, quidpiam voverit, & sic se Juramento adstrinxerit, si pater aut maritus ejus contradixerit, tam vota quam Juramenta ejus irrita sint, nec eam obligent, eo quod pater, aut maritus contradixerit. Et hoc idem dicendum est de aliis hujusmodi personis, quæ non sunt omnimode in sua potestate, sed sub potestate alterius, atque adeo non habent liberam facultatē vovendi, ut sunt Religiosi, servi, filii familias &c. Hi tamen vovendo non peccant, quia in eorum votis subintelligitur tacita conditio: *Si placuerit Superioribus meis, voveo, hoc vel illud me facturum*, ut dictum superius. (e)

37. CONCL. VIII. Nihilominus allata doctrina seu Conclusio proxima, intelligenda est de iis duntaxat votorum materiis, in quibus præfatæ personæ voventes non sunt sui juris, sed subjectæ potestati alterius: nam vota quoad alias materias facta, in quibus dictæ personæ non subjiciuntur alterius potestati, valida sunt, neque irritari possunt. Est satis communis inter Doctores: quia tunc cessat ratio in priori
Conclu-

Conclufione allata, nempe fubjectio refpectu alterius, ob quam duntaxat datur poteftas irritandi vota. Res tota magis patebit exemplis, atque inductione: itaque

38. I. Conveniunt Doctores cum D. Thoma 2. 2. q. 88. art. 9. omnia vota impuberum five perfonalia, five realia, irritari poffe a Patre, Tutore, aut aliis perfonis, quarum poteftati fubfunt: idque accidit tum ob defectum rationis, quem impuberes patiuntur, tum quia funt naturaliter fub cura Parentum, vel Tutorum, qui eis loco Parentum funt. Porro in mafculis ad pubertatem requiruntur quatuordecim anni completi, in fœminis vero duodecim anni completi; antea vero cenfentur impuberes. Nec obftat, quod quandoque ante dictam ætatem cuiquam adveniat iudicii maturitas, aut quis etiam votum ingrediendæ Religionis emiferit. Adhuc enim irritari poffunt talia vota ab impubere edita, ut docet Sanchez lib. 4. Decal. cap. 35. n. 11. Layman loc. cit. cap. 7. n. 10. & alii, eo quod Jura quoad hoc non diftinguant.

39. II. Conveniunt Doctores, id, quod proxime dictum eft de impubere, videlicet omnia vota ejus irritari poffe a patre, pariter intelligendum effe de Religiofis profeffis; utpote qui per votum obedientiæ penitus abnegarunt propriam voluntatem, neque amplius habent velle & nolle. Excipe tamen votum Religionis arctioris ingrediendæ; utpote ad quam tranfitus eisdem Religiofis a Jure conceditur, c. Licet de Regularibus, fimulque ea vota, quæ ipfa-

met

Quæst. III. De Cessatione, Commutatione, &c. 135
met Ordinis constitutio efflagitat; nam talia
non posse a Prælati irritari, palam est.

40. III. Loquendo de Votis liberorum pube-
rum adhuc in patria potestate existentium,
quidquid pauci contradicant, satis etiam inter
Doctores convenit, quod Pater non possit om-
nia Vota liberorum puberum irritare, sed ea
tantum, quæ patriæ potestati præjudicium affe-
runt; puta, quæ liberam & expeditam familiæ
gubernationem impediunt, vel filium aut filiam
nimis abstrahunt ab obedientia & cura paterna,
& hujusmodi; nam in his solum filius puber est
subjectus Patri. Et eadem ratione Vota ser-
vorum, sive mancipiorum, illa tantum a Domi-
nis irritari possunt, quæ, & quatenus servitu-
tis obligationi officiant.

41. Conveniunt passim Doctores, quod
maritus non possit omnia Vota uxoris irritare,
sed ea tantum, quæ & quatenus juri suo, quod
habet ad conjugii usum, & familiæ guberna-
tionem, præjudicium afferre possunt. Prout
vicissim etiam uxor ea solummodo Vota mariti
rescindere, atque irritare potest, quæ derogant
juri suo, quod habet in corpus mariti, v. g.
ne abstinencia immoderata affligatur, & hujus-
modi. Ratio horum omnium generalis est ea,
quæ affertur in utraque præmissa conclusione:
quia Vota possunt irritari a Superiore in his tan-
tum, in quibus alter ipsi subjicitur: atqui filii-
familias, servi, uxor &c. non subjiciuntur pa-
rentibus, dominis, marito &c. quoad omnia,
sed

136 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
sed tantum quoad aliqua, ipsorum statum con-
cernentia, de quibus passim, & fusius Aucto-
res; ergo.

QUÆSTIO IV.

De Potestate dispensandi in Votis.

S U M M A R I U M.

42. *Datur in Ecclesia Dei potestas dispensandi in Votis.*
43. *Hæc potestas residet generaliter pro toto Orbe in Papa.*
Quibus aliis ea competat? remissive.
44. *Quam potestatem dispensandi in Votis habeant Confessarii Ordinum Mendicantium.*
45. *Vota Summo Pontifici reservata, quæ?*
46. *Ea sunt stricte interpretanda.*
Quid de Voto Castitatis non perpetuæ, vel non integræ?
Item de Voto conditionato?
Ac pœnali?
47. *Limitatio quoad Confessarios Mendicantium.*
* *Ullterior doctrina quoad Confessarios Mendicantium.*
48. *Possunt Mendicantes dispensare ad petendum debitum cum conjugibus incestuosis, & contrahentibus cum Voto Castitatis, & qui?*
- * *Quomodo possint cum similibus dispensare?*
49. *Dispensatio in Votis, ut sit valida, requirit causam.*
50. *Causæ justæ dispensandi in Votis, quæ?*

(f) Jux-

Quest. IV. De Potestate dispensandi in Votis. 137

(f) Juxta dicta n. 4.

(g) Ut dictum n. 27. & seqq.

51. *An prædicta habeant locum in Votis in favorem tertii emissis?*

52. *Qui potest dispensare in Votis, an idem possit in Juramentis?*

(b) Dist. præc. n. 41.

53. *Quid de Regularibus Mendicantibus?*

* *Introductio ad Appendicem.*

42. **C**ONCL. I. Certum est inter Catholicos, dari potestatem in Ecclesia Dei dispensandi super Votis, ipsi a Christo concessam. Patet hoc tum ex perpetua praxi, & traditione Ecclesiæ, tum ex illa generali potestate, D. Petro, ac legitimis ejus Successoribus a Christo concessa *Matth. 16. & 18. Tibi dabo claves Regni cælorum &c. Et quodcunque solveris super terram, erit solutum & in cælis.* Nam ly *quodcunque solveris*, etiam dispensationem, seu solutionem a Voto, & Juramento, complectitur. Quomodo autem Dispensatio in Votis, & Juramentis fieri possit, non obstante, quod eorum obligatio sit Jure Divino, dictum est supra *Tract. 2. dist. 4. n. 25. & 26.*

43. **C**ONCL. II. Ejusmodi potestas dispensandi in Votis, primario, ac generaliter pro toto Orbe, ex Jure Divino residet in Summo Pontifice, tanquam legitimo Petri Successore, Christique in terris Vicario: ut patet ex citato S. Scripturæ textu, specialiter de D. Petro, ac legitimis ejus Successoribus loquente. Qui-

K

bus

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

138 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. III.*
bus aliis autem, sive Jure ordinario, sive ex delegata potestate, aut privilegiis a Summo Pontifice sibi concessis id competat, quilibet in particulari, considerato suo statu, melius dignoscere poterit. Nihilominus loquendo de Seraphici Ordinis privilegiis, sit

44. CONCL. III Confessarii Ordinum Mendicantium, & qui participant in eorum privilegiis, habent potestatem delegatam dispensandi in omnibus Votis (simulque commutandi omnia Vota etiam jurata, ex extensione Gregorii Papæ XIII.) in quibus de jure ordinario dispensare possunt Episcopi. Ita Herincx *dist. 4. de Voto. q. 6. num. 66.* id ex plurium Summorum Pontificum concessionibus copiose demonstrans. Quamvis enim Innocentius VIII. hinc exceperit vota peregrinationis ultra duas dietas: tamen ex concessione aliorum Pontificum, ac nominatim Eugenii IV. Pauli III. & Gregorii XIII. dicta restrictio est sublata; ut patet ex Compendio Privilegiorum Mendicantium ✱. *Votum in Capucini Annotatione. & Emman. Roderico. Tom. I. Quæst. Regul. quæst. 63. art. 3. § 4.*

45. Dicitur notanter, in quibus de Jure ordinario dispensare possunt Episcopi. Siquidem Episcopi, etsi jure ordinario possint dispensare in omnibus aliis Votis, non tamen in iis (extra casum necessitatis, & impedimenti recursus ad Summum Pontificem) quæ sunt Papæ specialiter reservata. Et quidem ejusmodi Vota Summo Pontifici reservata regulariter sunt quinque, scilicet Votum Castitatis perpetuæ (subintelli-

ge,

ge, & integræ) votum Religionis ab Ecclesia approbatæ, votum peregrinationis Romam ad limina Apostolorum, peregrinationis ad S. Jacobum in Compostella, & peregrinationis in terram sanctam. Unde in his neque Confessarii Ordinum mendicantium dispensare possunt, utpote quæ summo Pontifici specialiter reservantur, & in Regularium privilegiis communiter excipiuntur.

46. Porro hæ exceptiones, cum juri ordinario Episcoporum præjudicent, ceu odiosæ sunt strictæ interpretationis ac proinde in propria verborum significatione accipiendæ. Unde Episcopi jure ordinario (consequenter Confessarii Ordinum Mendicantium, & Communicantium in privilegiis eorum rite approbati, ex delegata potestate sibi a summis Pontificibus concessa) possunt dispensare in voto castitatis non perpetuæ, sed ad certum duntaxat tempus promissæ v. g. ad annum, vel decennium. Item in voto castitatis non integræ v. g. non fornicandi, non nubendi, non petendi debitum, servandi virginitatem duntaxat, quæ per unicum lapsum carnis irrecuperabiliter amittitur, sitque postmodum observatu impossibilis: secus, si vovens virginitatem intendisset per talia verba sese obligare ad castitatem absolutam: nam Deus intuetur cor, sitque votum hoc, utpote castitatis absolutæ ac perpetuæ, foret indispensable per Papa inferiorem. Item possunt supra dicti dispensare in voto conditionato ante conditionem impletam; ut, si voveat quis Religionem, aut castitatem perpetuam, si ex morbo

morbo convalescat, poterunt dispensare in voto, antequam hæc conditio impleatur: secus, si votum impleta conditione omnino purificetur, ut habet Herinex *cit. disp. quest. 6. num. 62.* estque probabilior, quamvis Sanchez *lib. 8. de Matrim. disp. 10. num. 13. & Diana part. 3. tr. 5. resol. 25* cum aliis non improbabiler asserant, etiam post impletam conditionem posse Episcopum dispensare. Item possunt prædicti dispensari a supra dictis in voto pœnali v. g. si fornicatus fuero, voveo me ingressurum Religionem, sive ante (ut est communior sententia) sive post eventum peccati, atque incursum pœnam; prout sentit *cit. Sanchez num. 7. & 8.* citans non paucos alios Auctores.

47. Notanter autem hætenus dictum, *in quibus de jure ordinario possunt Episcopi dispensare*: ut excipiantur illi casus, in quibus competit Episcopis facultas dispensandi etiam in votis Papæ reservatis, ratione necessitatis extraordinariæ, & quando est impedimentum ad eundem summum Pontificem. In istis etiam casibus, ut docet Layman *cap. 8. n. 16.* citans alios, nequeunt Confessarii Ordinum Mendicantium, vel Communicantium in privilegiis eorundem dispensare, sed opus est recursum ad Episcopum; quamvis nonnullis, ab Herinex relatis *loc. cit. n. 69.* prædicta limitatio non placeat.

Additio.

* Licet autem quoad quinque vota reservata, quando eadem fuerunt certa, & non solum

II. *Quest. IV. De Potestate dispensandi in Votis.* 141
lum dubia, ac præterea absoluta, & determinata, Confessarii Ordinum mendicantium nequeant dispensare quoad substantiam, poterunt tamen cum gravi causa quoad indeterminata, seu alternativa e. g. *voveo ire Romam, vel per mensem jejunare*; item etiam in votis determinatis quoad circumstantias accidentales talibus votis additas. Ita communis teste Sporer *tract. 3. in II. Præcept. Decal. c. 3. sect. 3. n. 67.* Ratio horum est: quia reservatio est odiosa, sicque restringenda. Hinc, prout cum aliis notat la Croix hic *n. 544.* si vovisti ire Romam ad limina Apostolorum pedester, vel hoc anno, aut sub habitu cujusdam Eremitæ, seu semper per viam mendicando &c. possunt hæ circumstantiæ ex gravi ratione tolli, vel adhuc melius commutari, ut e. g. per currum, alio tempore commodiori, vel in vestibus ac expensis tuis illuc te conferre queas. Item supposito, quod Votum illud absolutum jam fuerit aliquando a Summo Pontifice commutatum in aliam materiam, prædicti Confessarii sunt præditi potestate cum valde gravi ratione circa illam alteram materiam dispensandi, vel magis denuo in aliud distinctum opus commutandi. Ita Sanchez *l. 8. de Matrim. dist. 9. n. 20.* & Card. Lug. *lib. 6. Resp. Moral. dub. 1.*

48. CONCL. IV. Insuper ex speciali concessione S. Pii V. vivæ vocis oraculo facta, quin & iterata concessione Eugenii IV. Congregationi S. Benedicti tum Cassinensi, tum Vallisoletanæ facta, nec non facultate Julii II. eidem Congregationi Vallisoletanæ impertita

142 *Tract. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. III.*
(ac referuntur singillatim a Petro de Murga
Tom. 2. Disquisit. Moral. disquis. 1. dub. 13. §.
6. n. 121. & seqq. & Ant. Quintanadvenas tr.
9. Singular. 2. 3. & 4.) possunt Confessarii
Mendicantium dispensare ad petendum debi-
tum cum iis conjugibus, qui contraxerunt Ma-
trimonium cum Voto simplici Castitatis antea
emisso : item & cum incestuosis conjugibus,
qui contracto jam Matrimonio cum alterius
conjugis consanguinea intra secundum gradum
adulterium perpetrarunt : si tamen tales Con-
fessarii sint viri docti atque ad hoc a suo Pro-
vinciali deputentur. Et hæc quidem deputatio
est necessaria juxta tenorem concessionis, & pra-
xin, prout notat Herincx *cit. disp. 4. n. 68. &*
Portel. in Dubiis Regularium §. Confess. num. 23.
ubi bene addit. quod ejusmodi licentia cuiuspiam
Confessario ab uno Provinciali facta, non ex-
spiret amoto Provinciali ab officio ; eo quod
illa facultas non detur a Provinciali, sed ad
commissionem sive deputationem ipsius a Papa,
cujus gratia jam facta non expirat morte con-
cedentis. Sunt quidem nonnulli Auctores, qui
præmissam Provincialis deputationem non re-
quiri asserunt, quos refert, ac sequitur Anto-
nius a Spiritu S. Carmelita *in Directorio Regu-*
larium part. 1. tract. 2. disp. 1. sect. 2. §. 3. n. 112.
& Diana *part. 3 tract. 2. resol. 14 & part. 5.*
tract. 13. resol. 46. ubi hoc ipsum non impro-
babile censet, licet in priori loco oppositam
sententiam sequatur. Verum tenor conces-
sionis S. Pii V. quam refert Rodericus *Tom. 1.*
qq. Regul. quest. 63. art. 1. & 2. expresse requi-
rit,

Quest. IV. De Potestate dispensandi in votis. 143
rit, quod ejusmodi dispensatio in Foro consci-
entiae ad petendum debitum fiat *ex commissione*
Provincialis.

Additio.

* Illud adhuc notanter subjungendum est,
quod, etsi Confessarii privilegiati cum aliquo
habente Votum perpetuae Castitatis, & nihilo-
minus absque relatione ipsius Voti peccamino-
se Matrimonium contrahente dispensent quoad
petendum debitum conjugale, hæc tamen dis-
pensatio se non extendat ad alia. Hinc, si ta-
lis extra Matrimonium committeret peccatum
carnis, censeretur adhuc transgredi Votum.
Item mortua sua conjuge non posset talis transi-
re ad secundas nuptias, nisi impetret dispensa-
tionem in ipso Voto Castitatis: etenim antea
præcise fuit dispensatus quoad petendum debi-
tum quoad Matrimonium præcedens actualiter
jam contractum. Ita Card. de Lugo *lib. 6. Resp.*
*Moral. dub. 1. & Lessius in Auctuario *.* *Votum.*
*casu 1. **

49. CONCL. V. Dispensatio in Votis, ut
sit valida, requirit causam justam dispensandi.
Ratio est: quia potestas dispensandi in jure Su-
perioris, nempe ipsius Dei, Prælati Ecclesiæ
data est *in adificationem, & non in destructionem*:
ut dicit Apostolus *2. Corinth. 13. v. 10.* Id au-
tem non esset, si possent dispensare absolute
absque ulla causa.

50. Porro causæ justæ dispensandi in Votis

344 *Traſt. VI. De Horis Can. Juram. &c. Diſt. III.*
oriuntur ex variis motivis. I. Ex imperfectione actus, ſi absque prudente & perfecta deliberatione, in ira, metu, mœrore, vel tenera ætate &c. Votum factum ſit *arg. c. 2. de Voto*, quamvis ob imperfectionem actus, & defectum ſufficientis deliberationis quandoque Votum penitus non obliget. (f) II. Ex materia Voti, ſi nimirum voventi, ſpectata corporis conſtitutione, naturæ fragilitate &c. Votum ipſum majoris ruinæ periculum pariturum videatur, adeoque ſpectatis omnibus diſpenſatio ad ſpiritualem ejus utilitatem (quæ præcipue hic conſideranda eſt) ceſſura videatur. III. Ob difficultatem exequendi Votum poſtea ſupervenientem, vel ante non præviſam; quamvis interdum, ſi hæc gravis & manifeſta ſit, obligatio Voti per ſe ſine diſpenſatione ceſſet (g). IV. Ob neceſſitatem, vel magnam utilitatem Reipublicæ, aut familiæ, ut, ſiquis longas peregrinationes voviſſet; cum præſtaret, ipſum familiæ, vel Reipublicæ regendæ intereſſe, aut hujusmodi. Unde bene Innocentius III. *relatus cap. Magna, de Voto*. ait: quod in materia diſpenſationis Votorum hæc tria ſemper conſideranda ſint, videlicet, *quid liceat ſecundum æquitatem, quid deceat ſecundum honeſtatem, & quid expediat ſecundum utilitatem.*

51. Quares, num prædicta etiam locum habeant in Votis in favorem tertii emiſſis, utputa in Voto dandi eleemoſynam certæ perſonæ indigenti, aut certæ Eccleſiæ; ita ut ejusmodi Votum adhuc poſſit commutari, vel diſpenſari ab habentibus facultatem commutandi, vel diſpen-

Quæst. IV. De Potestate dispensandi in Votis. 145

dispensandi Vota ? Resp. esse distinguendum. Nam si ejusmodi personæ pauperi, vel Ecclesiæ per acceptationem ab ipso, vel Rectore Ecclesiæ, aliove administratore factam jus acquisitum jam fuit, tunc amplius absque ejusdem consensu commutationi, vel dispensationi locus non est; quia privilegia commutandi, vel dispensandi in Votis intelliguntur esse concessa sine præjudicio atque injuria tertii. Secus dicendum de ejusmodi Votis spectatis ante factam illam acceptationem: quia enim tertio tunc necdum aliquod jus, actio, aut petitio competit, Vota in alicujus tertiæ personæ pauperis, aut Ecclesiæ commodum & favorem edita per dispensationem vel commutationem tolli posse, communior est sententia. Ita Lud. Miranda *Tom. 1. Manual. Prælat. q. 48. art. 4.* Layman *tract. 4. de Voto c. 8. num. 21.* Sylvester & alii.

52. Tandem pro fine hujus materiæ, & conformiter dictis supra (*d*) notandum, quod, qui habet potestatem dispensandi, seu commutandi Vota, censeatur similiter habere facultatem dispensandi, seu commutandi Juramenta. Ratio desumitur ex dictis ibidem: quia Votum & Juramentum promissorium DEO factum æquiparantur quoad vinculum, ideoque dispositum de uno censeretur etiam debet dispositum de altero. Et quidem inter omnes convenit, eos, qui ratione muneris sui ordinariam habent potestatem commutandi, vel dispensandi Vota (ut sunt Episcopi, ceterique quasi Episcopalem jurisdictionem ordinariam habentes) posse

146 *Tract. VI. De Horis Canon Juram. Sc. Dist. III.*
eadem quoque auctoritate respectu sibi subje-
ctorum Vota jurejurando confirmata commu-
tare, vel dispensare.

53. Ast loquendo de Regularibus Mendi-
cantibus, & Communicantibus in eorum pri-
vilegiis, qui quoad sæculares pœnitentes ha-
bent potestatem solum delegatam dispensandi,
vel commutandi Vota (exceptis quinque Vo-
tis Sedi Apostolicæ specialiter reservatis) va-
riant Doctores, an dicti Religiosi similiter ha-
beant potestatem dispensandi, vel commutan-
di Juramenta. Siquidem Azorius *part. 1. lib.*
11. c. 10. quest. 2. cum quibusdam aliis senten-
tiam negativam tenet. Nihilominus partem af-
firmativam, videlicet Religiosos Mendicantes
posse dispensare, vel commutare etiam Jura-
menta, tenent plures alii Doctores, quos citat
& sequitur Sanchez *lib. 8. de Matrim. disp. 2. n.*
18. Sannig *dist. 6. de Juram. q. 3. n. 8.* Lessius
lib. 2. de Just. Sc. Jure. c. 42. n. 59. & alii :
nam militat æque pro illis superius allata ratio.
Accedit extensio Gregorii VIII. juxta quam
possunt Regulares Mendicantes commutare
Vota etiam jurata, dummodo commutatio non
fiat in præjudicium tertii, prout habetur in
Compendio Privilegiorum. *v. Votum in Capu-*
cini Annotatione.

Additio.

* Cæterum hic est finitus Tractatus VI. quo-
ad doctrinam Anacleti Reiffenstuel; quia tamen
in quarta Editione sub iisdem numeris conti-
nuatis

Appendix, quomodo practice impetrari &c. 147
nuatis subjunxi pro praxi aliquam quæstionem,
volui eam etiam de novo hoc eodem modo,
ne in indice aliqua confusio contingat, appo-
nere, aliquibus tamen adhuc additis per mo-
dum Appendixis.

A P P E N D I X.

Quomodo practice impetrari possit
Dispensatio in Voto?

S U M M A R I U M.

54. Ponitur casus conformis materie.
55. Indaget Confessarius I. An puella vere Votum emisserit?
56. Indaget II. An fuerit votum perpetuæ Castitatis?
57. III. An fuerit absolutum, vel conditionatum?
58. IV. In qua etate fuerit emissum?
59. V. Indaget, an quoad dispensationem non sit periculum in mora?
60. Norma Supplicationis faciendæ.
61. Norma Responsonis ad Supplicam.
62. Quidnam debeat notare Executor Dispensationis circa Confessionem Menstruam injungendam?
63. Quidnam observandum circa alia pietatis opera injungenda?
64. Qualis adhuc Instructio danda ab Executore tali dispensato?
65. Qualiter Dispensatus sit absolvendus?
66. Qua-

148 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*

66. *Qualiter practice sit procedendum, ut dispensetur in Voto Religionis?*

67. *Ponitur Supplicam circa Votum Religionis.*

68. *Rescriptum ad priorem Supplicam.*

69. *Qualiter dispensetur cum talibus, si non adsit periculum incontinentie?*

54. **P**ONAMUS Casum in Voto Castitatis; nimirum, quod quædam puella soluta voverit perpetuam Castitatem, modo autem suis orbata Parentibus sit in eo statu, ubi variis exponitur periculis incontinentiæ; quare instanter petit dispensari ad effectum nubendi. Quæritur, quomodo practice res instituenda?

55. Respondeo, Confessarium prudenter & recte agere quoad praxin, si indaget I. Num talis puella vere emisit Votum, intendendo se obligare sub culpa, vel solummodo firmum elicuerit Propositum quoddam servandi Castitatem, eo ferme modo, quo homines in Confessionali sibi sæpius firmissime proponunt vitare deinceps peccata confessa, non tamen exinde vovent? Quodsi puella dicat, se tantum fecisse Propositum, aut saltem prudenter dubitet, num fuerit Propositum, vel verum Votum? neutiquam obligabitur; quoniam libertas est in possessione. Quando vero judicat, se voluisse pro tunc obstringere Voto, ulterius

56. Indaget II. Quomodo ergo voverit? nimirum an hoc Votum fuerit perpetuæ & integræ Castitatis; nam (uti jam dictum *preced. quest. n. 44. & seqq.*) in Votis *non nubendi*,
ser-

Appendix, quomodo practice impetrari &c. 149
servandæ Virginitatis, aut Castitatis perfectæ
quidem, sed non *perpetuæ* poterunt denuo dispensare Confessarii privilegiati: ubi tamen in similibus semper notent præfati, ne hoc faciant sine causa, alias enim erit invalida dispensatio. Item ne facile dispensent ex integro, sed subjungant e. g. Confessionem singulis mensibus biennio faciendam &c. Item addant in votis perpetuis, etsi non perfectis e. g. in voto non nubendi &c. opus saltem leve perpetuum, puta, qualibet septimana duo vel tria *Pater noster* & *Ave Maria*, vide Sporer *part. 3. Theolog. Moral. cap. 3. sect. 4. n. 128.* Quodsi vero talis emiseric votum integræ & perpetuæ castitatis,

57. Indaget III. An hoc votum fuerit absolutum, vel conditionatum? etenim in conditionato adhuc posset Confessarius privilegiatus dispensare saltem ante adventum conditionis: quin etiam teste Sporer *Traçt. 3. in Decalog. c. 3. sect. 3. n. 63. & n. 66.* valde probabiliter etiam conditione jam impleta, præsertim si vota fuerint pœnalia, de quo pariter jam facta est mentio superius *n. 56.* Quando vero foret absolutum,

58. Indaget IV. Qua ætate emiseric hoc votum? etenim ante annos pubertatis (NB. mascululi dicuntur impuberes, usquedum annum decimum quartum, fœmellæ vero, usquedum duodecimum compleverunt) emissæ vota, & postmodum in pubertate non de novo ratificata, possunt irritari ab ipsomet Parente vel Tutore pupilli, & quidem ordinarie sine ulla causa gravi, cum voluntas horum in voluntate Patris aut

150 *Traët. VI. De Horis Canon. Juram. &c. Dist. III.*
aut sui Tutoris existat. Vide Jus Canonicum
lib. 3. Decret. tit. 34. n. 12. & 15. & infra traët.
12. D. 3. de Jubilæo. q. 10. Si autem promississet, aut de novo ratificasset adepta jam pubertate,

59. Indaget, & attendat V. Numi forsan non adsiturgens necessitas dispensandi, simulque periculum in mora, puta; si ex dilatione usque ad responsum Pontificis ex parte voventis, seu inter contracturos urget periculum incontinentiæ, scandali, vel alterius gravis mali? Si matrimoniũ differri nequeat sine gravi dedecore sponsi aut sponsæ, vel familiæ, aut sine infamia ob imprægnationem sponsæ, sive quia alias proles maneret illegitima; quoniam e. g. Cajus contracturus morti est vicinus: in quibus, & similibus casibus posset dispensare juxta dicta antecedentia Ordinarius seu Episcopus supplicantis; alias vero erit scribendum Romã ad Sacram Pœnitentiariam, illas litteras vel per tertium, puta, per generalem procuratorem Ordinis, aut per aliquem agentem Romanum, vel immediate per postam ordinariam dirigendo Romam ad majorem pœnitentiariam cum sequenti superscriptione: *Eminentissimo & Reverendissimo D. Cardinali Majori Pœnitentiarario &c.*

60. Porro in dicta Epistola veridice quoque specificet causam, ob quam Orator, seu Oratrix supplicat dispensari; solet autem S. Pœnitentiaria commutando votum castitatis ad effectum contrahendi matrimonium dispensare ob sequentes causas: nimirum ob stimulos carnis,

Appendix , quomodo practice impetrari &c. 151

nis, quando scilicet vovens, sive sit vir, sive mulier, ita iis stimulis agitur, ut continenter vivere non possit, similiter ad conservandam nobilem Familiam. Item quoad mulieres etiam, si non patiantur stimulos, maneant tamen in aliquo periculo, amittendi pudicitiam; utpote quia puella pauper, & pulchra, vel orbata parentibus existit, vel ob alias causas, uti testatur Tiburtius Navarr. *part. 1. Manuduct. cap. 5.* In nostro casu posset Supplica sic formari.

N. Puella soluta emisit votum castitatis perpetuæ; sed cum adsit, vel futurum esse prævideat periculum incontinentiæ (si alia foret causa petendi dispensationem, eadem inferatur) humilissime supplicat pro dispensatione ad effectum nubendi, quam gratiam studebit pro possibili precibus suis demereri. Dignetur autem Eminentia vestra rescribere ad NN. in Diœcesi N. Oppido N. Hic ponatur una cum expressione Diœcesis & Oppidi nomen & cognomen illius, ad quem litteræ dispensatoriæ debent dirigi e. g. ad Confessarium, nullatenus autem exprimat verum nomen & cognomen ipsius supplicantis, puta in præsentī casu illius puellæ solutæ: nam in Pœnitentiaria similia omittuntur.

61. Ad factam Supplicationem solet ordinariè accommodando ad præsentem casum responderi in forma sequenti:

SI PERICULUM.

*S*acra Pœnitentiaria tibi Confessario a Latrice præsentium electo concedit facultatem, ipsi Latrici præfatum votum ad effectum nubendi tantum, Auctoritate Apostolica dispensando, commutandi in Sacramentalem Confessionem semel quolibet mense, & in alia Pœnitentiæ opera per te injungenda, inter quæ sint etiam aliqua pietatis, quæ quotidie facere teneatur, ut ea adimplens memor sit semper obligationis, qua emissio voto adstringebatur, prout secundum Deum ipsius animæ saluti expedire judicaveris, in Foro conscientie, & Sacramentali Confessione tantum. Imo, quodsi viro, cui conjungetur, supervixerit, castitatem servet, ut prius obligata, & si unquam extra matrimonium fornicata fuerit, aut mortuo viro alteri nupserit absque nova dispensatione, sciat se contra votum castitatis facere, & debitum conjugale exigere non posse. Et ita eam moneas &c.

62. Circa præsentem ordinariam formulam Dispensationis executor per has litteras deputatus notet I. sequentem clausulam: dispensando commutes in Sacramentalem Confessionem semel quolibet mense, & alia Pœnitentiæ opera præfate injungenda &c. inter quæ sint etiam alia pietatis, quæ quotidie facere teneatur. Ex qua deducitur, tria debere dispensando injungi. 1. Sacramentalem Confessionem quolibet mense, vel si ob negotia, aut alias graves rationes id fieri non posset, etiam licitum foret (quidquid demum nonnulli contradicant) eandem ad bimestre, vel trimestre extendere, saltem si clausula

Appendix, quomodo prædix impetrari &c. 153

sula sic habeat *Singulis mensibus, vel quoties tibi videbitur*: aut saltem si ad finem hujus specificationis addat; *prout secundum Deum ipsius anime saluti expedire judicaveris &c.*

63. Cæterum ista Confessio menstrua probabilius ac tutius juxta Sanchez, Palao, ac Syrum Placentium &c. debet esse 1. supererogatoria, sicque aliunde e. g. ob Pœnitentiam medicinalem a Confessario sibi injunctam &c. non debita. 2. Debent imponi etiam alia opera, puta, medium rosarium inter octiduum semel recitandum &c. vel respectu divitum opus misericordiæ qualibet septimana semel &c. vel lectio spiritualis, aut aliqualis mortificatio in cibo vel potu &c. vel oratio pro Defunctis præsertim quoad pauperes, quæ apud eosdem loco eleemosynæ corporalis poterit succedere &c. prout secundum Deum & animæ salutem, statum, sexum, & ætatem pœnitentis expedire videbitur &c. 3. Debent præterea adjungi adhuc aliqua opera quotidiana, puta, singulis diebus de mane & de nocte unum *Ave Maria &c.*

64. Notet Executor hujus dispensationis II. quod præterea pœnitentem oporteat instruere in sequentibus. Primo. Quod hæc opera pietatis quotidiana injungantur, ut quotidie recorderetur obligationis, quam ob votum habebat. 2. Quod commutatio, quæ datur ad posse contrahere matrimonium, ad nihil inserviat, quousque ipsum matrimonium contrahatur, & si carnaliter peccaret ante talem contractum, contra

L

votum

154 *Tract. VI. De Horts Can. Juram. &c. Dist. III.*
 votum delinqueret : Unde nec tenetur implere
 pœnitentias impositas , nisi a die contracti &
 consummati matrimonii. 3. Quod commutatio,
 quæ datur, non solum valeat ad posse contra-
 here matrimonium, sed etiam ad posse reddere
 & exigere debitum conjugale. 4. Quod hæc
 commutatio valeat solum ad contrahendum &
 consummandum semel matrimonium , unde
 mortuo viro , cum quo modo intendit contra-
 here, alium ducere non potest sine nova dispen-
 satione; cum statim obligatio voti reviviscat,
 sicut erat a principio , ob conditionem in for-
 mula dispensationis expresse adjungi solitam :
 ubi tamen redeunte obligatione voti probabi-
 lius teste la Croix *lib. I. num. § 18.* cessat iterum
 obligatio persolvendi opera alia pia subrogata.
 5. Quod , si durante matrimonio extra illius
 usum sibi licitum , alium actum carnis pecca-
 minosum fecerit, contra votum peccet , & te-
 neatur hanc circumstantiam aperire in Con-
 fessione.

65. Notet III. Quod post hanc instructionem
 talis pœnitens imposita prius pœnitentia pro
 peccatis etiam aliis in Confessione detectis, ab-
 solvatur in forma Ecclesiæ consueta a censuris
 & peccatis per ista verba : *Dominus noster JE-
 SUS Christus te absolvat, &c.* Deinde ego te ab-
 solvo a peccatis tuis &c. quibus subjungat : *Item*
Auctoritate Apostolica specialiter mihi delegata ti-
bi Votum Castitatis, quod emisisti ad effectum,
ut matrimonium contrahere, ac debitum conjuga-
le reddere, & exigere licite valeas, in opera tibi
præscripta dispensando commuto in Nomine Pa-

Appendix, quomodo practice impetrari &c. 155
tris &c. Passio Domini Nostri &c. Et licet ista
formula expressa non sit omnino de essentia
dispensationis, attamen saltem est valde con-
grua.

66. Quæres, quomodo practice proceden-
dum, ut dispensetur cum aliquo in voto Reli-
gionis? Exempli gratia formemus hunc casum,
quod quis voverit ingredi certam Religionem,
postea tamen seductus, in juventute nomen de-
derit militiæ; modo autem exauctoratus, ac
stimulis carnis agitatus cupiat nubere, quomo-
do ergo instruenda Supplica?

67. Respondeo, præmissis, & cum grano
salis applicatis prioribus indagationibus de vo-
to simplici castitatis, adhuc præterea ante in-
structionem cujusdam formulæ specialiter no-
tandum venit Confessario ex Lessio *lib. 2. cap.*
41. dub. 5. multipliciter quempiam posse vove-
re ingressum in aliquam Religionem. *Primo* ge-
neratim non specificando aliquam certam. *Se-*
cundo, specificando apud se aliquam certam
Religionem, puta S. Dominici, S. Francisci &c.
Tertio, determinando etiam particularem lo-
cum ob specialem ad hunc affectum, e. g. hoc
numero Monasterium S. Bernardi, S. Augu-
stini &c.

Qui *primo modo* vovit, si non admittitur,
in uno ordine, debet tentare alium, idque ad
tres, vel quatuor. Ita Sylvester *¶ Religio 2.*
quest. 16. Non tamen tenetur ad alias Religio-
nes diffitas, aut ubi notabiliter est aliud clima
& modus vivendi, pergere pro petenda susce-
ptione. Item, si non recipitur in alia Religio-

156 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
ne moderata etiam suæ Religionis, non obligatur ad strictissimam, nisi similia expresse voverit, aut ex circumstantiis idem clare deducatur. Quinimo, si etiam voluisset sub voto comprehendere Religionem strictiorem, posset ex gravi causa Confessarius privilegiatus commutare in mitiorem; cum non dispensaret in voti substantia, sed tantum in accidentalibus, prout præter alios observant la Croix lib. 3. part. 1. num. 550. & Sporer *Tract. 3. in Decal. cap. 3. num. 67.*

Qui vovit *secundo modo*, vel est talis Ordo, ubi Superiores cujuslibet monasterii in specie Candidatos recipiunt, & tunc non receptus in uno obligatur tentare adhuc duo vel tria alia loca ejusdem ordinis, nisi aliud ex ipsa voventis intentione, aut circumstantiis clare colligatur. Quod si vero foret Ordo, in quo potestas recipiendi resideret penes ipsum Provincialem respectu omnium Monasteriorum suæ Provinciæ, puto, talem ob paritatem rationis satisfacturum voto, si ter in Capitulo compareat, & non suscipiatur, neque promissum futuræ susceptionis acquirat. Imo, si statim ab initio nulla spes prudens futuræ susceptionis esset, puta, si provincialis, ac vocales candidè dicerent, prout, si tales resciant, sæpius solent recte dicere, nullam spem futuræ susceptionis adesse, non obligatur vovens amplius *secunda vice* susceptionem tentare.

Qui *tertio modo* votum emisit determinando locum particularem, si ibidem serio, & non
solum

Appendix, quomodo practice impetrari &c. 157

solum causa magis probandi spiritum, patiaturs repulsam, neutiquam tenetur alia loca tentare Porro si similes aliquando fuerint recepti, & demum postea intra annum probationis non ex dolo prius intento, sed ex alia causa egrediuntur, omnino a voto absolvuntur; utpote cum voverint quidem ingressum, sed non Professionem; prout in dubio non debet fieri extensio ad votum ipsiusmet Professionis faciendæ, quoniam odia non sunt extendenda. His ergo præsuppositis ac prævie consideratis, si Confessarius adhuc invenerit necessarium scribere Romanam, supplicam instruere poterit, ut sequitur.

NN. Miles pro nunc exauctoratus, antea Studiosus fecit votum in humanioribus scholis, ut Juvenis annorum (hic specificentur anni) quod ingredi velit aliquam Religionem assumendo ibidem statum Clericalem: quia tamen defacto tum ob stimulos carnis, quibus multum agitur, tum ob mores militares depravatos se minus capacem judicat ad servitia talis Religionis, presertim etiam, quia species illæ ad studia ut plurimum evanuerunt; hinc humillime supplicat pro commutatione hujus voti ad effectum contrahendi matrimonium. Pro qua gratia permanebit perpetuus ad DEUM pro sua sanctitate intercessor.

68. Ad hanc supplicam rescriptum Romanum similis erit plerumque formulæ.

Pro parte Latoris nobis oblata petitio continebat, quod ipse ut Juvenis annorum &c. ingressus

158 *Tract. VI. De Horis Can. Juram. &c. Dist. III.*
sum in certam Religionem simpliciter voverit, assumendi ibidem statum Clericalem: cum autem sicut eadem petitio subjungebat, tum ob stimulos carnis, quibus multum agitur, tum ob depravatos mores militares se minus capacem judicet ad servitia Religionis, hinc pro conscientie suae quiete cupit votum hujusmodi ad effectum contrahendi matrimonium, in alia pœnitentie & pietatis opera per sedem Apostolicam commutari. Quare supplicari fecit humiliter, sibi super id de oportuno remedio misericorditer provideri. Nos igitur, qui Pœnitentiaria D. Papæ curam gerimus, ejusmodi supplicationibus inclinati Auctoritate Apostolica specialiter nobis commissa discretioni tue committimus, quatenus si ita esse per diligentem Oratoris examinationem, ac post monita & consilia opportuna illi præstita inveneris, eundem a mutatione propositi absolvas hac vice in forma Ecclesie consueta, injuncta ei pœnitentia salutari, sibi que votum prædictum ad hoc, ut matrimonium legitime contrahere possit, in frequentiam Sacramentalis Confessionis peccatorum suorum singulis scilicet mensibus semel, aut quoties tibi videbitur, & in alia pœnitentie opera perpetua, inter quæ sint etiam aliqua Religionis, quæ quotidie facere teneatur ad eum finem, ut ea adimplens meminisse semper possit obligationis, qua hujusmodi voto adstringebatur, prout ipsius anime saluti expedire judicaveris, dispensando commutes in foro Conscientie, & Sacramentali Confessione tantum. Datum Romæ &c.

69. Circa Executionem hujus dispensationis
nis

Appendix, quomodo praxice impetrari &c. 159.

nis Confessarius deputatus Executor quatuor notet.

I. Quod in hoc rescripto dispensationis non soleat, uti si dispensatur in voto simplici Castitatis, apponi illa clausula: *Si alteri, cui conjungetur, supervixerit, castitatem servet, ut prius &c.* Unde votum Religionis absolute per commutationem in alia opera tollitur; ideoque monendus est pœnitens, quod ad hoc votum (nisi expresse aliter fuisset in rescripto positum) nunquam amplius adstringatur, & ideo, si uxori supervixerit possit aliud matrimonium contrahere, posito, quod ad effectum matrimonii sit tale votum commutatum. Ita recte noster Tiburtius Navar. Pœnitentiarius Apostolicus Lateranens. *in Manuduct. ad praxin. part. I. de Formulis votorum. cap. 4.*

II. Notet Confessarius sequentem clausulam in tali Rescripto ordinarie reperibilem: *Eundem a mutatione propositi absolvas.* Ubi per mutationem propositi intelligitur illud peccatum, quo quis hoc votum forsan est transgressus; puta ex luriditate nimium differendo votum; a quo peccato conceditur Confessario Executori potestas absolvendi. Quod si ex me quæras, quid profit illa concessio, cum alias Confessarii jam habebant potestatem absolvendi a simili peccato? Respondeo nihilominus apponi dictam clausulam pro majori securitate, ut, si forsan aliunde illud peccatum numeraretur inter casus reservatos, pro hac vice ille Confessarius Executor potestatem haberet absolvendi, etsi eidem alias non competeret.

III. Notet aliam clauſulam : *Commutes in Confeſſionem Sacramentalem &c.* de qua clauſula cum grano ſalis diſcurrendum, ſicut ſuperius de voto ſimplici caſtitaſis diſcurrebamus. Poterit autem pro illis operibus perpetuis ibidem præceptis, quæ non ſunt quotidiana, injungi e. g. Viſitatio Eccleſiæ ordinis, quem voverat, ſemel per hebdomadem, aut Communio in feſtis præcipuis dicti ordinis. Item quoad opera quotidiana ibidem contenta poterit imponi geſtatio chordæ, Corrigiæ, vel Scapularis Ordinis, & ſimul recitatio unius *Pater & Ave &c.* in honorem Fundatoris Ordinis.

IV. Notet Confeſſarius, quod, ſi non adſit ex parte diſpenſandi verum periculum incontinentiæ, ſeu petatur diſpenſatio ob alias cauſas, v. g. ratione profectæ ætatis, quæ videtur oneribus religionis ſufferendis impar, vel quia v. g. aliquis exiſtens in ordinibus ſacris puta Sacerdos ſæcularis cupit ab hoc voto Religionis emiſſo eſſe liber &c. in ſimili caſu non ſoleat addi clauſula ad effectum nubendi, ſed potius alia : *Dummodo celibem vitam ducat, vel ad effectum remanendi in ſeculo in vita cœlibe &c.* Ubi haud dubie nequit vi talis diſpenſationis contrahi matrimonium.

Plura adhuc de iſta materia, ſi dicta tibi non ſufficiant, videre poteris in *Jure Canonico Patris Reiſſenſtuel lib. 3. Decret. Tit. 34. **

TRA-



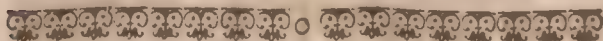
TRACTATUS SEPTIMUS.

DE

JUSTITIA ET JURE CÆTERISQUE VIRTU- TIBUS CARDINALIBUS.

I. **P**OST explicatas virtutes Theologicas, atque Religionem utpote inter virtutes Morales præstantissimam, ipsa materiarum connexio subministrat tractatum de virtutibus Cardinalibus, ac præsertim de Justitia & Jure, utpote de qua occurrunt difficultates specialiores, atque ob earum præstantiam scitu admodum necessariæ: adeo, ut materia de Justitia & Jure, ob suæ excellentiam, simul & necessitatem, non solum in Theologia morali, verum & speculativa fufius atque ex professo tractari consueverit. Nec immerito: siquidem & Spiritus sanctus, tantæ

162 *Tract. VII. De Justit. & Jur. &c. Dist. I.*
virtutis necessitatem generi humano inculcaturus, per os Sapientis in ipso exordio libri Sapientiae exclamat, dicens: *Diligite Justitiam, qui judicatis terram.* De qua proinde, unica distinctione de cæteris virtutibus Cardinalibus præmissa, præsens tractatus instituitur.



DISTINCTIO I.

De Virtutibus Cardinalibus.

QUÆSTIO I.

De Prudentia, ejusque partibus.

SUMMARIUM.

1. *Ratio Ordinis. ac præstantia hujus Tractatus.*
2. *Virtutes Cardinales, quot?*
Et cur sic dictæ?
3. *Prudentiæ encomia.*
4. *Prudentia, quid?*
5. *An sit unicus habitus?*
6. *Partes subjectivæ, potentiales, & integrales Prudentiæ, Justitiæ &c. quid?*
7. *Partes subjectivæ Prudentiæ sunt quinque; nimirum Monastica,*
8. *Oeconomica, Politica, seu Civilis, legislativa, & Militaris.*
9. *Par-*

Quæst. 1. De Prudentia, ejusque Partibus. 163

9. Partes potentiales Prudentiæ tres.

Eubulia, Synesis, & Gnome.

Epicheja, quid?

(a) Ut dictum Tract. 2. Dist. 4. n. 9.
& seq.

10. Partes integrales Prudentiæ sunt octo? quæ?

2. **C**ONVENIUNT Doctores, quatuor esse Virtutes Cardinales, videlicet Prudentiam, Justitiam, Temperantiam, & Fortitudinem, de quibus legitur *Sapient. cap. 8. Sobrietatem enim & Prudentiam docet & justitiam, & virtutem, quibus utilius nihil est in vita hominibus*, ubi per sobrietatem Temperantia, & per virtutem Fortitudo designatur. Idcirco autem hæc quatuor dicuntur *Virtutes Cardinales*, quia sunt tanquam aliarum virtutum fontes & cardines: nam quemadmodum ostium in cardine; sic omnis honestæ vitæ ratio in illis versatur, atque universa boni operis structura eisdem innititur.

3. Inter has autem primum locum sibi vendicat Prudentia, quæ licet secundum essentiam suam sit virtus intellectualis, adhuc tamen inter morales merito connumeratur, eo quod actionum nostrarum moralium sit directiva. Qua de causa pluribus passim ea encomiis cohonestatur: Prudentia etenim, sive discretio, a S. P. N. Francisco (teste S. Bonaventura *cap. 5. legende*) recte vocatur *Auriga virtutum*: ipsa siquidem est lux agendorum, ars recte vivendi, voluntatis oculus, cæterarum virtutum dux,
fons

164 *Traët. VII. De Justit. & Jur. &c. Dist. I.*
fons & norma, sine qua nulla potest consister.
re. Nam, ut inquit S. Bernardus *Serm. 49. super Cantica: Tolle discretionem (Prudentiam)*
& *virtus vitium erit.* Unde & in Jure Canonico c. *Presentium* 1. *quest. 5. & c. Custos, de Offic. Custod.* legitur, quod prudentia, sive *Discretio mater est omnium virtutum.*

4. CONCL. I. Prudentia est recta agendorum ratio, sive est virtus, quæ secundum honesti rationem quid agendum, quidve fugiendum sit, homini proponit. Ita in re communis, nam inquit S. Basilius *Serm. in Princip. Proverb. Prudentia est recta eorum, quæ agenda & non agenda sunt, cognitio.*

5. Quia tamen diversa sunt specie agibilia moralia, per prudentiam in particulari dijudicanda: hinc ipsa non est unicus habitus specie indistinctus, sed tot dantur habitus partiales Prudentiæ specie distincti, quot sunt virtutes specie diversæ in voluntate, respicientes diversa agibilia moralia, quæ a prudentia in particulari dijudicanda, & dirigenda sunt. Quamvis omnes illi habitus partiales constituent unum totalem habitum Prudentiæ in viro prudente; unum, inquam, non specie, sed genere: prout cum Doctore Subtili 3. *dist 36. quest. un. §. De alia.* notant Scotistæ communiter contra nonnullos alios.

6. Pro intelligentia sequentium est præmittendum, quod partes prudentiæ (idem est de
Justi-

Quest. I. De Prudentia, ejusque Partibus. 165

Justitia, Temperantia, & Fortitudine dicendum) aliæ dicantur subjectivæ, aliæ potentiales, aliæ integrales. *Partes subjectivæ* sunt species, seu inferiora, in quas ejusmodi virtus subdividitur. Nomine *Partium potentialium* intelliguntur virtutes, Prudentiæ v. g. affines, ad quam proinde ratione magnæ suæ cognitionis reducuntur, eique annecti solent. *Partes integrales* tandem vocantur eæ, quæ ad perfectum actum Prudentiæ concurrere debent; unde hæ non ex eo dicuntur integrantes, quasi virtutem ipsam integrent & component, quemadmodum manus, pes & caput integrant corpus hominis; sed quod ad effectum actum virtutis omnes concurrant, ut dictum.

7. CONCL. II. *Partes subjectivæ*, seu species sub Prudentia tanquam sub genere contentæ, sunt quinque, videlicet Monastica, Oeconomica, Politica, Legislativa, & Militaris. Ita D. Thomas 2. 2. *quest. 47.* & alii. Ratio est: quia *Prudentia* generatim alia est *Monastica* (quam & *Personalem* appellant) estque ea, qua quisque sibi & propriæ suæ directioni prospicit; & alia *Gubernativa*, quæ aliorum prospicit directioni: atqui *Gubernativa* ulterius apte subdividitur in quatuor enumeratas posteriores species; quælibet enim earum prospicit directioni aliorum, sed diversimode; ergo in omnibus erunt quinque.

8. Cæterum *Prudentia œconomica* est, quæ totius familiæ honestam institutionem tuetur, & gubernat, ejus bonum duntaxat attendens.

Prudentia politica, seu civilis est, qua quis recte novit administrare rempublicam, legumque observantiam procurare: hæc enim spectat bonum commune Civitatis, seu reipublicæ sicut æconomica familiæ. *Prudentia Legislativa* est, qua quis novit idoneas leges condere: & hæc vel maxime necessaria est Legislatoribus. Tandem *Prudentia militaris* est, qua recte administratur militia: & hæc requiritur in militibus, & amplius in belli Ducibus, ut militia recte administrata bonum commune strenue defendatur.

2. CONCL. III. Partes potentiales prudentiæ tres communiter assignantur cum D. Thoma *loc. cit. quest. 51.* videlicet Eubulia, Synefis, & Gnome. *Eubulia* (latine bona consultatio) est habitus recte inclinans ad consultandum, seu ad excogitanda media apta pro consecutione finis. *Synefis* (quod latine est, sensate discernere) est habitus disponens ad ferendum rectum judicium de particularibus operabilibus consultatis, idque juxta regulas communes. *Gnome* est habitus recte judicandi ex principiis quibusdam altioribus præter ordinarias leges, sive contra tenorem verborum legis: prout fit per Epichejam, quæ est benigna legis interpretatio secundum æquum & justum, quaque nonnunquam determinantur, seu practicanda judicantur aliqua contra verba legis, etsi non contra mentem legis; eoquod ejusmodi casum ob speciales circumstantias non censeatur Legislator comprehendere voluisse sub lege generaliter lata. (a) Notat tamen Herincx *disp. 1. de Pruden-*

Quest. I. De Prudentia, ejusque Partibus. 167
dentia. quest. 1. n. 15. quod Synesis & Gnome
revera sint ipsamet Prudentia, eamque inte-
grement, uti diversi habitus circa diversas con-
clusiones integrant unam scientiam totalem.

10. CONCL. IV. Partes integrantes, sive
integrales Prudentiæ, a S. Thoma *loc. cit. quest.*
48. & aliis, octo numerantur. I. *Memoria præ-*
teritorum; nam hæc magnam opem affert ad
recte formandas deliberationes de fine, ac me-
diis ad finem assumendis; quia ex ea nascitur
experientia, optima rerum magistra. II. *Intel-*
lectio; id est, cognitio primorum principiorum
practicorum. III. *Docilitas*: qua quis facilita-
tur ad prompte acquiescendum monitis pruden-
tium, quibus recte instruitur. IV. *Solertia*:
qua operans disponitur ad facilem, & subitam
mediorum excogitationem. V. *Ratio*; qua
quis promptus efficitur ad inferendum unum
ex alio simili, atque applicandum principia
generalia ad particulares conclusiones. VI.
Circumspectio; per hanc quippe habilitatur ho-
mo ad recte expendendas omnes circumstan-
tias actionis moralis. VII. *Prudentia*; qua re-
cte expenduntur futura agibilia moralia, veluti
jam connexa cum præsentibus. VIII. *Cautio*;
qua instruitur operans, qualiter declinare de-
beat impedimenta occurrentia, & ne sub spe-
cie boni voluntas applicetur malis. Sciendum
tamen, quod prædictæ octo non eodem mo-
do censcantur partes integrantes Prudentiæ:
nam quinque priores eatenus dicuntur tales,
in quantum prærequiruntur ut conditiones
præ-

168 *Tract. VII. De Justit. & Jur. &c. Dist. 1.*
præviæ ad actum, seu executionem Prudentiæ; sed tres posteriores, quatenus sunt aliqui actus Prudentiæ, ut notat Sannig *dist. 2. de Prud. quest. 1. n. 11.*

QUÆSTIO II.

De Vitiis Prudentiæ oppositis.

SUMMARIUM.

11. *Prudentiæ quæ vitia opponantur.*
12. *Per defectum contra Prudentiam peccatur Præcipitatione, Inconsideratione, Inconstantia, & Negligentia.*
13. *Per excessum contra eam peccatur sex modis.*
14. *Prudentia carnis, quæ?*
15. *Astutia, quid?*
16. *Dolus, &*
17. *Fraus, quid?*
18. *Solicitudo temporalium, quæ?*
19. *Non prohibetur moderata sollicitudo temporalium.*
20. *Solicitudo futurorum, quæ?*

11. **C**ONCL. I. Licet omne peccatum opponatur Prudentiæ, eo quod sit contrarium ejus dictamen: magis tamen directe, ac generatim loquendo, opponitur Prudentiæ hinc per defectum Imprudentia, illinc per excessum, seu quasi excessum, Prudentia falsa sive fucata. Ita communis, & ratio est: quia Prudentia consistit in medio, non minus, ac aliæ Virtu-

Quest. II. De Vitiis Prudentiæ oppositis. 169

tes morales, ergo potest contra eam peccari non solum per defectum, sed etiam per excessum, seu quasi excessum. Unde inquit Apostolus Rom. 12. *Non plus sapere, quam oportet sapere, sed sapere ad sobrietatem.*

12. CONCL. II. Per defectum, sive Imprudentiam, peccatur contra virtutem Prudentiæ quadrupliciter, videlicet Præcipitatione, Inconsideratione, Inconstantia, & Negligentia. Et quidem *Præcipitatione* peccatur contra Prudentiam, dum quis proposito aliquo fine statim opus aggreditur, non præmissa sufficienti deliberatione de totius negotii qualitate, de mediis illud exequendi, deque cavendis impedimentis. *Inconsideratione* peccatur contra ipsam, dum temere judicatur, & concluditur de ipso opere exequendo, non præmissa diligenti rerum ac circumstantiarum inspectione. *Inconstantia* vero contra Prudentiam peccat ille, qui rebus jam semel deliberatis, ac recte judicatis, sine ulla vel certe sine sufficienti causa mutat judicium suum. Et tandem contra eandem prudentiam peccatur *Negligentia*, quæ est omisio diligentiaë requisitæ in actu intellectus ad excitandam & dirigendam voluntatem, ac vires externas, ut exequantur illud opus, quod faciendum esse, judicatum est.

13. CONCL. III. Per excessum, aut quasi excessum, seu potius quadam falsa seu fucata specie Prudentiæ, peccatur contra eam sex mo-

M

dis,

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

170 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. Dist. 1.*
dis, videlicet Prudentia carnis, Astutia, Dolo, Fraude, Sollicitudine temporalium, & Sollicitudine futurorum. Ita communis.

14. *Prudentia carnis* ea dicitur, qua quis novit excogitare idonea media ad opera carnis complenda: qualia sunt fornicatio, immunditia, gula, ira, & cætera hujusmodi, quæ recenset Apostolus *Galat. 5.* Et hæc Prudentia carnis, qua quis vivit secundum carnem, id est, secundum instinctus, commoditates ac motus naturæ corruptæ, opponitur Prudentiæ spiritus, quæ novit excogitare idonea media ad opera spiritus seu virtutum perficienda. De qua utraque legitur *Rom. cap. 8. Prudentia carnis, mors est; Prudentia autem spiritus, vita & pax: quoniam sapientia carnis inimica est Deo.*

15. *Astutia* sumitur hic in malam partem, nempe pro notitia pravorum mediorum ad fallendum proximum idoneorum cum affectu id opere exequendi. Et hæc continet artem simulandi, & dissimulandi, estque species quædam Prudentiæ carnis: illi etenim maxime videntur esse prudentes secundum carnem, qui modos norunt occultos fallendi proximum, & sic obtinendi bona temporalia. Porro Astutiæ vitium alio nomine dicitur *Cordis duplicitas*: de qua *Ecclesiastici. 2.* dicitur: *Væ duplici corde, & labiis scelestis, & manibus malefacientibus, & peccatori terram ingredienti duabus viis.*

16. *Dolus* est actus externus, seu executio ipsius Astutiæ, & habet præcipue locum in materia

Quest. II. De Vitiis Prudentiæ oppositis. 171

teria Justitiæ, puta in contractibus humanis, Et communiter definitur, quod sit machinatio ad circumveniendum, decipiendum, seu fallendum proximum adhibita.

17. *Fraus* ferme idem est, quod *dolus*: differt tamen ex eo a *dolo*, quod *Fraus* fiat per facta; ut, cum mensura est minor justo, vel cum moneta est adulterina, & hujusmodi. Unde *Fraus* est quid minus commune, quam *Dolus*.

18. *Solicitudo temporalium* est nimia mentis occupatio in conquirendis, & conservandis rebus temporalibus, proveniens ex inordinato habendi amore, & amittendi timore. Unde tria in hoc vitio includuntur, nempe nimius affectus ad bona temporalia, timor & anxietas in iis conquirendis vel conservandis, simulque nimia occupatio mentis in illis cogitandis & tractandis. Et hanc inordinatam temporalium Solitudinem, veluti valde perniciosam animæ, passim reprehendit Scriptura Sacra, & vel maxime Christus Dominus *Matth. 6.* dicens: *Ne solliciti sitis animæ vestræ, quid manducetis, neque corpori vestro, quid induamini.* Et alibi.

19. Cæterum prædictis verbis prohibetur solum inordinata temporalium Sollicitudo; id est, ea, quæ est conjuncta cum nimio affectu temporalium, nimiaque mentis occupatione, & anxietate in iis corradendis, & conservandis.

Siquidem moderata sollicitudo & provisio temporalium, quæ sit absque nimio ad eadem affectu, cordisque anxietate, non solum non est prohibita, sed etiam commendatur *Proverb. 6. ibi: Vade ad formicam, o piger. Et Proverb. 10. Qui congregat in messe, filius sapiens est: qui autem stertit æstate, filius confusiois.* Huc facit illa generalis maledictio toti humano generi data *Gen. 3. In sudore vultus tui vivescens pane.*

20. Tandem *Sollicitudo futurorum* est species quædam Sollicitudinis temporalium, & consistit in nimia animi occupatione circa futura, maxime, ut vitæ necessaria habeantur, quæ est conjuncta cum cordis anxietate, & parva fiducia Divinæ Providentiæ: ut, cum quis plus justo sollicitus est de victu, vestitu, aliisque rebus necessariis in futurum annum, mensem, vel diem.

QUÆSTIO III.

De Justitia, & variis ipsam concernentibus.

S U M M A R I U M.

21. *De his remissive.*

21. **M**Ateria præsentis quæstionis commodius examinabitur inferius *Distinctione sequenti. Quæst. I. & 2.*

QUÆ-

Quæst. IV. De Temperantia, & annexis &c. 173

Q U Æ S T I O . IV.

De Temperantia , & annexis Virtutibus.

S U M M A R I U M.

22. *Temperantia quid ?*

Sumitur etiam large.

23. *Ejus partes subjective sunt tres.*

Abstinentia,

(b) *Tract. 3. Dist. 3. Quæst. 6.*

Sobrietas, &

(c) *Cit. quæst. 6. n. 45. & seqq.*

24. *Castitas.*

(d) *Tract. 9. Dist. 4. quæst. 1. & seqq.*

*Pudicitia, & continentia reducuntur ad
Castitatem.*

25. *Partes potentiales Temperantiæ, quæ?*

26. *Mansuetudo,*

27. *Clementia,*

28. *Studiositas,*

29. *Humilitas, &*

(e) *Tract. 3. Dist. 3. quæst. 1.*

30. *Modestia, quid, & quæ vitia ei opponantur?*

31. *Eutrapelia, quid?*

32. *Temperantiæ partes integrantes sunt Verecun-
dia, & Honestas.*

22. **C**ONCL. I. *Temperantia est virtus refræ-
nans inordinatos appetitus & concu-
piscencias corporis, præsertim circa gustum &
tactum. Ita communis. Dicitur notanter,
præsertim circa gustum & tactum: quia Tempe-
rantia proprie dicta proxime versatur in mode-
randis voluptatibus gustus & tactus, quæ so-*

174 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec, Dist. I.*
lent oriri ex esculentis, poculentis, & venereis.
Unde nemo proprie judicatur intemperans, qui
immodice delectatur in contemplatione rerum
naturalium, in honoribus, in picturis, aut can-
tibus cæteroquin honestis, vel in odoriferis,
& hujusmodi: sed talis proprie dicitur curio-
sus, ambitiosus, vel alio ejusmodi nomine no-
tatur. Verum hoc intelligendum de Tempe-
rantia proprie dicta: nam si ea sumatur gene-
raliter & large, sic *Temperantia* est virtus, quæ
refrænât affectum hominis ab iis, quæ ipsum
quomodocunque contra præscriptum rationis
alliciunt.

23. **CONCL. II.** *Temperantiæ* proprie ac-
ceptæ tres potissimum sunt partes subjectivæ,
seu species videlicet abstinentia, sobrietas, &
castitas; quamvis nonnulli addant pudicitiam.
Abstinentia est virtus, quæ secundum rectam
rationem moderatur appetitum, usumque cibo-
rum oblectantium. Huic peculiariter adversa-
tur *Gula*, quæ est inordinatus appetitus, vel
usus ciborum voluptatis causa: sed de hac jam
alibi. (b) *Sobrietas* est virtus, quæ secundum
rectam rationem moderatur inordinatum appe-
titum, usumque potionis, vim inebriandi ha-
bentis. Huic adversatur *Ebrietas*, quæ est ex-
cessus in potu inebriante voluptatis causa fa-
ctus, donec usus rationis sopiatur, de qua pa-
riter jam dictum. (c)

24. *Castitas* tandem est virtus, quæ mode-
ratur inordinatum appetitum, usumque vene-
reorum; & hæc triplex est, nempe Virginalis,
vidualis, & conjugalis, de qua, sicut & de
oppo-

Quest. IV. De Temperantia, & annexis &c. 175
oppositis vitiis, ex professo alibi. (d) *Pudicitia*
est moderantia circa oscula illicita, tactusque
impudicos, & similes lascivias; aspectusque ve-
nereos: & dicitur *Pudicitia*, quatenus pudori,
qui in usu illorum intervenire solet, conformis
existit: quia tamen censetur una eademque
virtus circa prævia, & circa principale, hinc
pudicitia commode reducitur ad castitatem.
Idem dicendum de *Continentia*, quæ est vir-
tus refrænans motus concupiscentiæ carnalis
contra rectam rationem insurgentes: quinimo
hæc in re est ipsa castitas.

25. CONCL. III. Ad Temperantiam plures
aliæ reducuntur virtutes, quæ & partes poten-
tiales ipsius appellantur ratione magnæ suæ af-
finitatis, quam cum temperantia habent; vi-
delicet mansuetudo, clementia, studiositas,
humilitas, modestia, Eutrapelia.

26. *Mansuetudo* est virtus temperans irratio-
nabiles passiones iræ, juxta mensuram rectæ ra-
tionis. Et dicitur, *juxta mensuram rectæ ra-
tionis*: nam contra eam potest peccari tum se-
cundum excessum per peccatum iracundiæ,
tum secundum defectum per iræ vacuitatem,
scilicet non increpando, castigando, & vin-
dicando malum, ubi & sicut oportet.

27. *Clementia*, magnam cum mansuetudine
gerit affinitatem, nec aliud est, quam levitas su-
perioris adversus inferiorem in constituendis
pœnis. Huic per excessum adversatur *Crudelitas*:
per defectum vero *nimia*, seu indiscreta *Lenitas*.

28. *Studiositas* est virtus, inordinatam scien-
di cupiditatem temperans: nam omnis homo

176 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. Diss. I.*
naturaliter scire desiderat. Eidem secundum
excessum opponitur *Curiositas*, quæ est super-
flua cognoscendi, aut discendi cura, quamque
prohibitam legimus *Ecclesiastici*, cap 3. *Altio-
ra te ne quæsieris, & fortiora te ne scrutatus fue-
ris, & in pluribus operibus ejus (Dei) ne fueris
curiosus.* Secundum defectum adversatur ei-
dem *Negligentia*, quæ est voluntaria omissio
eorum addiscendorum, quorum cognitio ad
cujusque statum vel officium spectat.

29. *Humilitas* est virtus temperans inordina-
tum appetitum tendendi ad excelsa. Sive, ut
eam S. Bernardus *tract. de 12. gradibus Humili-
tatis*, definit: *Humilitas est virtus, qua homo
verissima sui agnitione sibi ipsi vilescit.* Huic se-
cundum excessum contrariatur *Superbia*, de
qua jam alibi, (e) & secundum defectum *ni-
mia Abjectio sui.*

30. *Modestia* est virtus moderans exteriores
corporis actiones juxta præscriptum rectæ ra-
tionis: estque alia modestia, quæ servatur in
verbis, alia, quæ in factis: & alia, quæ in exteriori
cultu, sive in decenti apparatu vestium, convi-
viorum, atque suppellectilis, juxta proprii cujus-
que status mensuram observatur. Modestiae se-
cundum excessum opponitur *Petulantia & Inso-
lencia*, secundum defectum vero *morum Ruditas.*

31. Tandem *Eutrapelia* est virtus, in recrea-
tionibus honestis, atque ad animi & corporis
refocillationem susceptis, rectum rationis mo-
deramen observans: nam excessus in eisdem,
sicut & nimius defectus in vitio sunt.

32. CON-

Quæst. V. De Fortitudine, ejusque &c. 177

32. CONCL. IV. Partes integrantes Temperantiæ sunt verecundia, & honestas. *Verecundia* quandoque accipitur pro passione, sicque importat dolorem, vel timorem, consurgentem ex consideratione alicujus facti inferentis dedecus; sed accepta pro habitu vel actu virtuoso, *Verecundia* est virtus, a turpibus & inhonestis cupiditatibus retrahens. *Honestas* vicissim est virtus, inclinans ad decorem in abstinentia inhonestarum voluptatum resplendentem.

QUÆSTIO V.

De Fortitudine, ejusque partibus & oppositis vitiis.

S U M M A R I U M.

33. Ratio ordinis.

Fortitudo large, quid?

34. Fortitudo proprie, quid?

Vir fortis, quis?

35. Fortitudinis partes potentiales, quæ?

36. Magnanimitas, confidentia, patientia, & Perseverantia, quid?

37. Fortitudini opponitur Timiditas, Stupiditas animi.

38. Audacia, & ignavia animi.

33. POSTQUAM de temperantia, quæ turpia refugit, & abstinet ab illicitis voluptatibus, dictum est, restat agendum de Forti-

M 5

tudi-

tudine, quæ honesta aggreditur, & animi dolorem fortiter sustinet: eo præsertim, quod & ipsa occupetur in moderandis passionibus animi, ne mentem ab honesto avocent, atque illis præsertim, quæ pertinent ad fugam corporalem malorum. Potest equidem Fortitudo in largiori sensu accipi pro firmitate animi in bono honesto, qualis in cujuslibet virtutis actione reperitur; verum in hac acceptatione ea non est virtus a cæteris distincta, sed potius conditio ad omnem virtutem requisita. Proprie igitur loquendo de Fortitudine, sit

34. CONCL. I. *Fortitudo est virtus, quæ voluntatem inclinat ad labores perferendos, & justa pericula aggredienda. Ita in re communis. Siquidem hæc virtus mediocritatem tenet inter Timiditatem & Audaciam, juxta illud Aristotelis 3. Eth. c. 6. dicentis: quod ea sit Mediocritas circa metum & audaciam, nam fortitudinis virtus consistit in perpeffione justorum laborum, quos fugit timiditas, & in aggressionibus justorum periculorum, ubi audacia in quælibet pericula proruit, sive justa sint & honesta, sive non. Unde Vir fortis est, qui honestatis causa nunc quidem cum fiducia pericula aggreditur & tolerat, quando, ubi, & sicut ratio dicat; nunc vero ingruentia mala timet, aut sustinet, quæ & quando timere, aut tolerare oportet. Et de talibus legitur Hebr. 11. Fortes facti sunt in bello.*

35. CONCL. II. Partes fortitudinis potentiales (nam subjectivas non habet, quia hæc virtus versatur circa materiam valde specialem, quæ

Quest. V. De Fortitudine, ejusque Sc. 179

quæ plures virtutum species constituere nequit) sunt præsertim magnanimitas, confidentia, sive securitas, patientia, & perseverantia: quæ, quia sunt multum affines ipsi fortitudini, recte Partes potentiales ipsius dicuntur.

36. *Magnanimitas* est virtus, ad opera magna & heroica in omni virtutum genere inclinans. *Confidentia* (quam alii *securitatem* appellant, est quietatio voluntatis orta ex fiducia, qua quis rationabiliter confidit, se malum imminens superaturum. *Patientia* est virtus, quæ in adversis rebus animi mœrorem temperat, ac mala præsentia æquanimiter tolerat. Et tandem *Perseverantia* est virtus, consistens in eo, quod quis in bene cœptis pergat, eaque usque ad finem continuet: juxta quod *Matth. cap. 10.* Salvator ait: *Qui autem perseveraverit usque ad finem, hic salvus erit.*

37. CONCL. III. Fortitudini, quæ hinc timorem, illinc nimiam fiduciam, sive audaciam moderatur, per excessum & defectum utriusque opponuntur varia vitia. Inprimis enim per excessum timoris opponitur ipsi *Timiditas*, qua fit, ut mala imminencia nimium formidentur, & non aggrediantur, etiam dum recta ratio dicat aggressionem eorum. Per defectum vero timoris opponitur eidem *stupiditas animi*, qua quis ob animi stuporem nulla mala seu pericula formidat, etiam quando eadem formidare, & cavere secundum rectam rationem deberet.

38. Dein-

38. Deinde per excessum fiduciæ opponitur fortitudini *audacia*, seu temeritas in aggrediendis periculis, quando, quomodo, vel ubi non oportet. Per defectum vero fiduciæ opponitur fortitudini aliud vitium, & dicitur *Ignavia animi*, nihil audentis, ubi, quando & quomodo aggredi, vel sustinere oporteret.

QUÆSTIO VI.

Quæ requirantur ad Martyrium?

S U M M A R I U M.

39. *Martyrium excellentissimus actus fortitudinis.*
40. *Martyrium, quid?*
41. *Ad illud in adultis quæ requirantur?*
42. *Quid sufficiat in parvulis?*
43. *Heretici propter sectam suam occisi, non sunt Martyres.*
44. *Ad Martyrium in adultis requiritur ejus acceptatio.*
45. *Quid, si dormiens occidatur in odium fidei?*
46. *Milites pugnantes contra infideles, an sint Martyres?*
47. *Quid, si pugnent intentione defendendi Fidem?*
48. *Exercent actum valde meritorium,
Sententiæ notabiles circa hoc.*
- (f) *Vide dicenda in simili. n. 55. & 57.*
49. *Morientes pro defensione cujuslibet virtutis supernaturalis, sunt vere Martyres.*
50. *Exempla hujus.*

51. *Quid*

Quest. VI. Quæ requirantur ad Martyrium? 181

51. *Quid, si Tyrannus alios pretextus fingat?*
52. *Ad Martyrium requiritur, ut mors inferatur: quomodo?*
53. *Missi in carcerem, vel exilium propter Fidem, an, & quando sint Martyres?*
54. *Martyres desiderio, an sint proprie Martyres?*
55. *Pulchræ sententiæ circa Martyrium sine sanguine.*
Quæ explicantur.
56. *Morientes in pia causa v. g. servitio pestiferorum, an sint Martyres?*
57. *Sensus fidelium antiquitus circa hoc.*
58. *Ad Martyrium requiritur vel status gratiæ, vel dispositio ad eam.*
59. *Ejusmodi debita dispositio, quæ?*
60. *Injuriam facit Martyri, qui orat pro Martyre.*

39. **F**ORTITUDINIS virtus vel maxime elucescit occurrentibus malis seu periculis repentinis, iisque maximis, utputa, quæ mortem inferunt. Unde colligunt Doctores, Martyrium esse excellentissimū Fortitudinis actum; nam Martyres propter testimonium Christi, servandumque bonum veritatis Fidei ipsam vitam profundere non perhorrescunt. *Martyr* enim græce, latine *Testis* est: unde *Martyres Christi* dicuntur quasi testes ipsius, sive veritatis, quæ per Christum nobis innotescit. Agendo igitur de Martyrio, sit

40. **CONCL. I.** *Martyrium* est tolerantia voluntaria mortis ex odio veræ Fidei, vel alterius

182 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. Dist. I.*
rius Virtutis Christianæ inflictæ. Patebit hoc
amplius ex declaratione conditionum ad Mar-
tyrium requisitarum: unde sit

41. CONCL. II. Ad verum Martyrium tan-
quam excellentissimum actum virtutis Fortitu-
dinis, requiritur in adultis ex parte intellectus
vera Fides, ac deinde ex parte voluntatis pia
voluntas tolerandi mortem pro Fide Christi,
vel pro defensione alterius Virtutis supernatu-
ralis. Ita communis.

42. Dicitur I. *Requiritur in adultis*; nam in
parvulis, qui nullum actum proprium elicere
possunt, datur Martyrium absque actu propriæ
voluntatis, quando occiduntur odio Fidei: ut
patet in SS. Innocentibus, qui ab Herode Re-
ge propter Christum occisi rite ab Ecclesia co-
luntur tanquam Martyres. Ratio est: quia li-
cet nullum possint elicere actum, quo acceptent
Martyrium propter Fidem, adhuc tamen re
ipsa propter Fidem perdunt animam suam; ergo
eam rursus in cœlis invenient, juxta illam gene-
ralem promissionem Christi *Matth. 10. Qui per-*
diderit animam suam propter me, inveniet eam.
Quinimo ex speciali privilegio Christi occisio
propter causam Fidei est parvulis instar Baptis-
mi: unde salvantur, etiamsi in utero materno
occidantur propter Christum, utpote proprio
sanguine baptizati.

43. Dicitur II. *Requiritur ad Martyrium ex*
parte intellectus vera Fides: quia, ut dicitur
Hebr. cap. 11. Sine Fide impossibile est placere Deo,
Unde hæretici, si occidantur propter sectam
suam hæreticam, quam profitentur, Martyres
non

Quest. VI. Quæ requirantur ad Martyrium? 183
non sunt : nam , ut S. Augustinus in *Psalm. 34.*
ait : *Martyrem non pœna sed causa facit* ; pœna
enim communis est latroni & Martyri, hæreti-
co & Catholico, sed causa dispar.

44. Dicitur III. *Deinde ex parte voluntatis*
pia voluntas tolerandi mortem pro Fide Christi.
Siquidem ad Martyrium in adultis omnino re-
quiritur, ut mors voluntarie acceptetur pro-
pter Fidei veritatem tuendam : nam sicut ad
Baptismum fluminis, ita & ad Martyrium, seu
Baptismum sanguinis requiritur consensus, sive
prævia acceptatio illius.

45. Hinc si quis adultus in odium Fidei Chri-
stianæ dormiens occidatur, cum ante de mor-
te propter Fidem inferenda nihil omnino cogi-
tasset, sicque eam nullatenus acceptaverit, non
est proprie censendus Martyr, prout notat Les-
sius *lib. 3. de Just. & Jure. cap. 1. n. 24.* & Lay-
man *lib. 3. sect. 3. n. 4.* citans Suarezium. Se-
cus foret, si quis ob Fidem in vincula conjectus
statuisset secum mori potius, quam Fidem ne-
gare : nam si talis postea in odium Fidei dor-
miens interficiatur, verus Martyr erit; cum in
simili etiam ille Baptismi Sacramentum susci-
piat in somnis, qui illud antea desideraverat.

46. Quæres, an milites, qui in bello pro
defensione veræ Fidei contra Infideles susce-
pto pugnantes occiduntur, sint Martyres? Resp.
I. Certum est, si ejusmodi milites intentio-
nem suam non referant ad causam Fidei, vel
aliud motivum supernaturale, sed ad alium fi-
nem, utputa honorem, pecuniam, vel bonum
duntaxat humanum Reipublicæ, eos occum-
ben-

bendo in tali bello neutiquam effici Martyres, cum non moriantur propter Christum, aut in testimonium alicujus virtutis supernaturalis a Deo revelatæ, sed ob finem mere humanum.

47. Resp. II. Supposita pia intentione defendendi veram Fidem contra hostes ejusdem, ipsoque statu gratiæ, milites in tali bello pugnantes exercent actum valde meritorium; si tamen pugnando occidantur, proprie Martyres non sunt. Ratio posterioris partis est: quia milites actu pugnantes non voluntate, sed potius necessitate mortem sustinent; quinimo hanc hostibus inferrent, nisi ab ipsis vincerentur. Insuper ipsi non præferunt mansuetudinem Christi, cujus passio est exemplar veri Martyrii, quique, *cum pateretur, non comminabatur*. 1. Petri 2. Lessius *loc. cit. n. 36.* Layman, & alii. Accedit praxis, ac sensus Ecclesiæ, quæ decedentes in actuali pugna nunquam consuevit colere pro Martyribus.

48. Prior autem pars ex eo patet: quia milites illi cæteroquin in statu gratiæ constituti, & ex tali optima intentione pugnantes, publicum Deo, veræque Fidei testimonium perhibent, hujusque augmentum atque propagationem totis viribus promovere satagunt, atque pro ejusdem defensione mortem saltem indirecte acceptant, dum periculo ipsius manifesto sese exponere non perhorrescunt. Huc faciunt verba illa Leonis Papæ IV. exhortatoria ad milites pro Christianorum defensione pugnantes, & consolatoria morientium in hac piissima intentione, quæ referuntur *c. Omni timore 23.*

Quest. VI. Quæ requirantur ad Martyrium? 185

q. 8. ibi: *Omni timore, ac terrore depozito contra inimicos sanctæ Fidei, & adversarios omnium Religionum agere viriliter studete. Novit enim Omnipotens, à quilibet vestrum morietur, quod pro veritate Fidei, & salvatione patriæ, ac defensione Christianorum mortuus est: & ideo ab eo præmium cæleste consequetur. Idipsum S. Joannes a Capistrano suis Cruce signatis contra Turcas, infensissimos Christiani Nominis hostes, prope Belgradum fortiter pugnaturis, affectuose proponebat, illis (apud Waddingum ad Annum 1456.) verbis: O quam felices, qui in hac pugna Christi moriuntur; quia statim ab Angelis cum sanctis Martyribus, qui pro Fide mortui sunt, coronabuntur. (f)*

49. Dicitur IV. *Vel pro defensione alicujus veræ Virtutis supernaturalis: nam non solum, qui propter Confessionem Fidei, sed etiam, qui pro defensione aliarum virtutum supernaturalium moriuntur, Martyrii palmam consequuntur. Generaliter enim loquendo omnia virtutum opera, quatenus referuntur in Deum, sunt quædam Fidei protestationes: quia, dum quis potius vult mori, quam Deum peccato quopiam offendere, ipso facto protestatur, Deum esse Summum Bonum, ac omnibus aliis bonis creatis præferendum; quod est articulus Fidei Christianæ.*

50. Infertur proinde, quod omnium Virtutum supernaturalium opera possint esse causa Martyrii. Sic enim S. Joannes Baptista est Martyr, quia in odium Virtutis ac Veritatis, N. quam

quam libere ac impavide prædicabat, fuit occisus. Similiter multæ sanctæ Virgines sunt Martyres, eo quod fuerint mortuæ pro defensione Virginitatis. Sic etiam S. Thomas Episcopus Cantuariensis est Martyr; quia pro Catholica Ecclesia, ejusque immunitate defendenda mortuus est: idem dicendum de plurimis aliis.

§ 1. Et notandum, quod si quis ob prædictas causas occidatur, vere sit Martyr, licet Tyrannus alios falsos prætextus fingat. Nam & Judæi sub prætextu violatæ Legis Mosaicæ, & quod se Regem fecisset, Christum Dominum veluti malefactorem occiderunt, qui tamen Martyr fuit, imo Dux, & Princeps Martyrum. Similiter in primitiva Ecclesia non raro occidebantur Martyres, vere quidem in odium Fidei, sed sub prætextu perversionis Reipublicæ: quibus similia postmodum plurimis aliis SS. Martyribus falso imposita fuerunt.

§ 2. CONCL. III. Ad Martyrium insuper requiritur, quod mors inferatur, ita, ut vel mors re ipsa sequatur (& hoc est perfectissimum, & completum genus Martyrii) vel saltem posita fuerit causa sufficiens, ex qua naturaliter ipsa mors consequeretur, nisi divinitus impediatur. Ita communis, & sequitur Herincx *disp. 8. de Baptismo quest. 1.* Sic enim S. Joannes Evangelista ab Ecclesia celebratur inter Martyres, eo quod missus fuerit in ferventis olei dolium, & eadem ratione tres pueri in fornacem Babylo- nicam missi Martyres censentur; quia pro cultu unius veri Dei lethalem cruciatum (etsi postea divini-

Quæst. VI. Quæ requirantur ad Martyrium? 187
divinitus impeditum) fornacis ardentis subire
non exhorruerunt.

53. Infertur proinde I. Quod proprie & perfecte Martyres non sint, qui in vincula con-
jecti, vel in exilium acti, aut omnibus bonis
suis spoliati multa pro Fide Christi patiuntur,
nisi forte secundum quod ex his mors sequa-
tur, prout notat D. Thomas 2.2 q. 125. art.
2. nam talia de se non sunt illativa mortis:
quinimo consueverunt homines omnia hujus-
modi subire, & gravissimos etiam corporis do-
lores sustinere, ut vitam conservent. Quod-
si vero ex præmissis ipsa mors sequatur, Mar-
tyrium perficitur; ut patet exemplo SS. Mar-
tyrum & Pontificum Marcelli, Joannis, Syl-
verii, Martini, & Pontiani, quos in carce-
rem, vel exilium missos, atque ibi ærumnis
confectos Ecclesia pro Martyribus veneratur.

54. Infertur II. Quod Martyres solo delide-
rio non sint proprie Martyres, non obstante,
quod amorosissimo ejusmodi desiderio maxi-
mum in cælis cumulum meritorum consequan-
tur, ac etiamsi affectus Martyrii ad effectum
non deducatur, nihilominus ipsa sola eorum
voluntas Deo *Judice* coronetur, c. *Nunquid Cain*
de Pœnit. dist. 1. quia videlicet re ipsa non su-
stinent mortem propter Confessionem veræ
Fidei, neque causam proximam illius.

55. Nec obstat id, quod de S. Martino Tu-
ronensi Episcopo canit Ecclesia: *O sanctissima*
anima, quam etsi gladius persecutoris non abstu-
lit, palmam tamen Martyrii non amisit. Quo
faciunt plures aliæ SS. Patrum sententiæ: ut

188 *Tract. VII. De Justit. & Jur. &c. Dist. I.*
illa S. Hieronymi in Epitaphio Paulæ circa finem: *Non solum effusio sanguinis in Confessione reputatur, sed devotæ quoque mentis servitus immaculata quotidianum est Martyrium.* Accedit D. Augustinus *Serm. 250. de Tempore.* ibi: *Christianis quotidiana Martyria deesse non possunt. Sicut enim Castitas, & Veritas, & Justitia Christus est: sic & ille, qui eis insidiatur, persecutor est. Qui & in aliis defendere, & in se custodire voluerit, Martyr erit.* Item S. Bernardus in *Sentent. brevior.* *Parcitas in ubertate, Largitas in paupertate, Castitas in juventute, Martyrium est sine sanguine.* Et concordant plures similes SS. Patrum sententiæ. Respondetur enim, hujusmodi auctoritates loqui de Martyrio non proprie, sed per quandam similitudinem; ut explicat D. Thomas 2. 2. *qu. 125. art. 4. ad 1.* Unde idem D. Augustinus *lib. de sancta Virginitate.* præfert Martyrium perpetuæ virginitati. Martyrium enim inter omnes actus virtuosos maxime demonstrat perfectionem Charitatis juxta illud Salvatoris *Joan. 15. Majorem hac dilectionem nemo habet, quam ut animam suam ponat quis pro amicis suis.*

56. Infertur III. Quod morientes in causa pia v. g. vitam prostituentes ob amorem Dei in servitio pestiferorum proprie non sint Martyres, eo quod mors eisdem non inferatur odio Fidei Christianæ, vel alicujus Virtutis supernaturalis. Martyrium enim est testimonium externum, quod Christo, vel ejus doctrinæ præbetur per hoc, quod quis mortem pro ea voluntarie subeat; quod non fit, nisi adsit, qui mortem infe-

rat,

Quæst VI. Quæ requirantur ad Martyrium? 189

fat, ut Christum vel ejus doctrinam nobis auferat. In quo sensu loquitur ille vulgatus, Martyrum patientiam commendans versiculus : *Actio displicuit, Passio grata fuit* : per actionem denotans crudelitatem tyrannorum mortem inferentium, per passionem vero patientiam SS. Martyrum.

57. Fatendum tamen, quod olim eos, qui, cum pestis sævissima grassaretur *Alexandriæ*, morbo laborantibus ministrantes libentissime mortem oppetiere, velut Martyres religiosa fidelium fides venerari consuevit : ut legitur in Martyrologio Romano ad diem 28. Februarii. Quod quidem factum fuit propter excellentiam operis adeo heroici, atque eximiæ charitatis, Christo in suis membris (Fidelibus nimirum) exhibitæ. Quamvis simul notanter ibidem addatur *ly velut Martyres* ; ad insinuandum, quod proprie loquendo, & in toto rigore tales non sint Martyres.

58. CONCL. IV. Ut Martyrium cuipiam profit ad salutem, requiritur insuper status gratiæ, vel saltem legitima dispositio ad gratiam, juxta illud Apostoli 1. Corinth. 13. *Et si tradero corpus meum, ita ut ardeam, charitatem autem non habuero, nihil mihi prodest.* Quibus verbis excluduntur illi, qui nec charitatem habent, nec ad eam sunt dispositi, ut sunt Schismatici, Hæretici, aut alii peccatis mortiferis affectu inhærentes : prout inter alios observat Herincx disp. 8. de Baptismo. qu. 3. n. 24.

59. Porro dispositio debita ad Martyrium in peccatoribus non solum est contritio perfecta,

190 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Sc. Dist. II.*
 sed etiam attritio, ut innuit D. Thomas *part. 3. qu. 78. art. 1.* dicens: *Passio pro Christo suscepta obtinet vim Baptismi*: ad hujus enim fructum consequendum sufficit in peccatoribus attritio. Concordat Scotus *4. dist. 14. qu. 1 §. Ex his.* ac sequuntur Lessius, Mastrius, Herincx, & alii.

60. Atque de hujusmodi Martyribus verificatur illud D. Augustini *Serm. 17. de Verbis Apostoli* & refertur *cap. cum Martha. §. Tertio loco. de Celebrat. Missar.* *injuriam facit Martyri, qui orat pro Martyre.* Quod intellige, dummodo de ejus nodi Martyrio propter Christum perpeffo legitime constet.



DISTINCTIO II.

De Virtute Justitiæ, ac Jure generatim.

QUÆSTIO I.

Quid sit Justitia, & quæ virtutes eidem
 connexæ?

S U M M A R I U M.

1. *Justitiæ varæ acceptiones.*
2. *Ejus acceptio magis propria.*
3. *Justitia proprie sumpta, quid?*
4. *Reddit alteri jus, & quale?*
5. *Debitum legale, & debitum morale, quid?*
6. *Virtutes Justitiæ annexæ, quæ?*

(a) *Tract. 5. Dist. 1. per totum.*

7. *Pie-*

Quest. I. Quid sit Justitia, & quæ virtutes &c. 191

7. *Pietas varie accipitur.*

8. *Observantia, quid?*

9. *Justitia proprie dicta, an detur inter patrem
& filium, dominum & servum?*

10. *Gratitudo, quid?
ejus officia quinque.*

11. *Veritas, quid?
Mendacium triplex, jocosum, officiosum, &
perniciosum.*

12. *Amicitia, & affabilitas, quid?
Et quomodo differant?
Adulatio, & morositas, quid?*

1. **J**USTITIÆ nomen varie sumitur: & in primis Justitia communissime, ac secundum rationem suam generalissimam aliud non est, quam *restitutio voluntatis propter se servata*, ut post D. Anselmum *de Veritate cap. 12.* loquitur Scotus 2. *dist. 46. quest. 1.* Et hoc modo Justitia in se continet virtutes omnes, atque in S. Scriptura non raro sic accipitur; ut *Matth. 5. Beati, qui esuriunt & sitiunt justitiam.* & alibi. Deinde sumitur Justitia pro ipsamet rectitudine actus, in quo sensu bona opera exercentes dicuntur operari justitiam, juxta illud *ad Hebr. 11. Sancti per fidem vicerunt regna, operati sunt justitiam.* Sed de Justitia taliter accepta hic non est sermo.

2. Ulterius igitur, & magis ad propositum Justitia sumitur pro habitu, seu virtute inclinante voluntatem ad reddendum alteri debitum suum, qualecunque illud sit: juxta quod loquitur Apostolus *ad Rom. 13. Reddite ergo om-*

192 *Traçt. VII De Justit. & Jur. Ec. Dist. II.*
nibus debita : cui tributum, tributum; cui vesti-
gal, vestigal; cui timorem, timorem; cui hono-
rem, honorem. Unde Justitia sic accepta com-
prehendit sub se omnes eas virtutes, quæ re-
spiciunt alterum in ordine ad reddendum ipsi
quoddam debitum; cujusmodi virtutes recen-
sentur *n. 6. & seqq.* Ultimo tandem Justitia su-
mitur stricte & proprie, quomodo respicit de-
bitum legale, ac jus proprie dictum, reddend-
um alteri. Et in hac ultima acceptione loquen-
do de Justitia, sit

3. *CONCL. I. Justitia stricte & proprie sum-*
pta bene definitur cum Ulpiano l. Justitia. ff.
de Justitia & Jure. taliter: *Justitia est constans,*
& perpetua voluntas, jus suum unicuique tri-
buens Quæ definitio communiter est recepta,
& sensum facit: Justitia est virtus, inclinans,
& firmans voluntatem ad perpetuo tribuen-
dum jus suum unicuique. Dicitur, *constans. &*
perpetua voluntas: quæ particula stat loco ge-
neris; commune est enim omni virtuti, quod
sit constans & perpetua voluntas, id est, fir-
mus habitus voluntatis, inclinans ipsam non
ad unam duntaxat diem, vel annum, sed quan-
tum est ex natura talis habitus, perpetuo cir-
ca proprium objectum recte operandi.

4. Et additur, *jus suum unicuique tribuens;*
sive, ut alii legunt, *jus suum cuique tribuendi*:
quæ particula stat loco differentię, per quam
Justitia differt a cæteris virtutibus tanquam per
proprium objectum, quod est jus suum cuique
tribuere. Dum autem dicitur, *jus suum*, id
in.

Quest. I. Quid sit Justitia, & quæ virtutes &c. 193

intelligendum est de Jure proprie dicto, seu debito legali, non autem de jure large sumpto, ac debito morali tantum. Et per hoc differt Justitia proprie dicta, & hic definita ab Ob-servantia, pietate, & aliis hujusmodi Virtuti-bus, quæ licet alterum respiciant, non tamen reddunt ipsi debitum aliquod legale, seu jus proprie dictum, sed morale solum, ac proinde non sunt justitia proprie dicta.

§. Porro *Debitum legale* (quod est debitum stricte, & proprie dictum) illud est, ad quod reddendum, & quidem quoad æqualitatem quis lege adstringitur. Et additur *quoad æqua-litatem*: quia, dum redditur, seu solvitur de-bitum legale, servatur Justitia proprie dicta, ad quam inter alia requiritur æqualitas dati & accepti, ita scilicet, ut si debeam centum, reddam centum, vel quid æquivalens: & si non posset fieri talis æqualitas, hoc ipso jam non posset esse lex de debito illo totaliter red-dendo, utpote cui nunquam posset satisfieri, sicque non interveniret debitum legale. *Debi-tum morale* econtra dicitur illud, ad quod alteri reddendum obligatur quis solum moraliter, ac ex honestate virtutis, id est, quod vel est al-tioris ordinis, & ita magnum, ut non possit ei reddi ad æqualitatem, ac proinde solum obligat ad satisfaciendum ipsi pro viribus, seu quan-tum est moraliter possibile; vel ita parvum, ut non inducat obligationem legalem & strictam, sed moralem duntaxat, quæ ex quadam hone-state virtutis procedit; prout fit in virtuti-bus Justitiæ annexis, de quibus fit

6. CONCL. II. Virtutes justitiæ annexæ, ac veluti partes ejus potentiales dicuntur omnes illæ, in quibus intervenit quidem aliquod debitum ad alterum, illud tamen non est legale, sed duntaxat morale: eo quod sit (uti proxime explicatum) adeo magnum, ut non possit illi satisfieri ad æqualitatem, aut ita parvum, ut non inducat veram obligationem legalem & strictam, sed duntaxat ex quadam honestate virtutis procedentem. Prioris generis sunt religio, pietas, observantia, & obedientia, quæ est pars observantiæ. Posterioris generis est gratitudo, veritas, amicitia, affabilitas, & si quæ sunt aliæ hujusmodi virtutes, in quibus est solum debitum morale ad alterum. Ita communis post D. Thomam 2. 2. *quest.* 10. Nam solum ista virtus, quæ respicit debitum legale, ac jus proprie dictum, alteri reddendum censetur justitia proprie dicta; cæteræ vero, quæ respiciunt quidem debitum alteri reddendum, sed duntaxat morale, hoc ipso deviant a ratione perfectæ Justitiæ, tamen, quia respiciunt aliquod debitum erga proximum, censentur virtutes justitiæ annexæ, ac veluti partes illius potentiales, uti sunt enumeratæ. Et quidem de *Religione* jam dictum est suo loco. (a)

7. *Pietas* quandoque sumitur pro studio internæ devotionis, & sinceri affectus erga Deum & proximum, in quo sensu 1. *Timoth.* 4. dicitur: *Exerce te ipsum ad pietatem.* Et infra: *Pietas ad omnia utilis est, promissionem habens vitæ, quæ nunc est, & futura, & alibi.* Quandoque pietas accipitur pro misericordia, seu
beni-

Quest. 1. Quid sit Justitia, & quæ virtutes Ec. 195

benigno affectu erga alios, præsertim filios nostra ope indigentes, qua ratione Pietas passim in S. Scriptura Deo attribuitur, ut *Ecclesiastici*.

2. *Quoniam pius, & misericors est Deus*, & alibi. In proposito tamen Pietas sumitur pro speciali virtute, qua debitum cultum exhibemus parentibus, tanquam vitæ & educationis nostræ post Deum auctoribus.

8. *Observantia* est virtus, qua debitus cultus deferitur superioribus, tanquam gubernationis nostræ auctoribus. Sicuti enim pietas colit parentes, eo quod sint nobis post Deum auctores vitæ, atque educationis nostræ; ita observantia deferit cultum superioribus, quia sunt auctores nostræ gubernationis. Ad hanc reducitur *Obedientia*, quæ quatenus est specialis virtus, ideo aliquid facit, quia præceptum est. Et prædictæ tres virtutes, nempe religio, pietas, & observantia respiciunt debitum adeo magnum ad alterum, ut non possit eidem satisfieri ad æqualitatem, unde versiculi illi:

Dignas Cœlitibus, Genitoribus, atque Magistris,

Pro merito grates reddere nemo potest.

9. Sed occasione dictorum, quæres incidentaliter, an inter patrem & filium, dominum & servum (id est, mancipium) possit intercedere Justitia proprie dicta? Resp. negative, loquendo de ipsis spectatis quoad jura & debita, quæ sunt inter eos quætales. Ita Aristoteles 5. *Ethic. cap. 6. Scotus cit. art. 46. quest. 1. & alii.* Ratio

tio est, quia ad Justitiam proprie dictam requiritur jurium alteritas, id est, jurium distinctio: atqui hæc non habetur inter patrem & filium, inter dominum & servum quatales, cum filius & servus non sint sui juris respectu patris, ac domini; ergo. Additur tamen: *loquendo de ipsis spectatis quoad jura & debita, quæ sunt inter eos quatales.* Quod enim filius ut filius debet patri, debet ei lege pietatis, non justitiæ. Si vero ipsi spectentur, ut sunt distincti homines, atque in multis rebus sui juris, ac diversa jura habentes, sic inter eos potest esse Justitia, & injuria: ut, si filius sit emancipatus, vel habeat bona castrensia, aut quasi castrensia, & hæc ipsi a patre contra fas auferantur: item si dominus servum occidat, vel mutilet; nam in vita, membrisque conservandis, servus non subest domino, sed est sui juris.

10. Quantum attinet ad virtutes posterioris generis, itidem justitiæ annexas, *Gratitudo* est virtus, qua iis, qui de nobis bene meriti sunt, non solum gratias agimus, sed etiam, cum possumus, referimus. Ejus officia sunt quinque, videlicet beneficii accepti æstimatio, ejus benigna acceptatio, gratiarum actio, grata commemoratio, & tandem repensio.

11. *Veritas*, sive *Veracitas* est virtus qua nos proximis tales dictis & factis exhibemus, quales reipsa sumus. Huic opponitur *Mendacium*, estque locutio contra mentem, cum scilicet aliud loquimur exterius, aliud interius sentimus. Et dividitur cum rante ratione finis, & effectus in jocosum, officiosum, & pernicio-

Quest. I. Quid sit Justitia, & quæ virtutes &c. 197
perniciosum. *Mendacium* jocosum est, quod sit
causa voluptatis absque alterius nocumento.
Officiosum, quod sit causa utilitatis, simulque
nemini nocet: & horum utrumque est pecca-
tum ex genere veniale. *Perniciosum* est, quo
alicui injuste nocetur, sive alteri profit, sive
non. Et hoc ex genere suo est peccatum mor-
tale, atque gravissime passim in S. Scriptura
perstringitur, quamvis per accidens, atque ob
levitatem materiæ, seu nocumenti illati possit
esse veniale.

12. *Amicitia* est virtus, qua aliqui mutuam
apertamque inter se benevolentiam gerunt, se-
que invicem bonis affici volunt honestatis gra-
tia, & non solum jucunditatis. *Affabilitas* est
virtus, quæ procurat, ut conversatio nostra
in communi hominum consuetudine sit grata,
& talis, qualem esse decet spectata conditione
nostra, & eorum, quibuscum agimus, aliis-
que circumstantiis. Differt ab *Amicitia*, quod
hæc inter notos duntaxat, *Affabilitas* vero in-
ter quosvis, etiam ignotos locum habeat: item
quod *Affabilitas* in sermone, & vitæ consuetu-
dine versetur, *Amicitia* potissimum in affectu.
Contra *affabilitatem* delinquitur tum per ex-
cessum seu nimio placendi studio, dum quis in
omnibus se accommodat aliis, omnia probat,
omnia laudat: & hoc si fiat propriæ utilitatis
causa, erit *Adulatio*; si solum, ut quis placeat,
is *Blandus* appellatur. Tum per defectum, est
que *Morositas*, qua quis proximo in congressi-
bus nonnullam molestiam ac tædium affert,
dum

198 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. Dist. II.*
dum parum curat sese accommodare, sed asper
est, & pronus ad contradicendum.

QUÆSTIO II.

De divisione Justitiæ in Commutativam, &
Distributivam.

S U M M A R I U M.

13. *Justitia dividitur in Commutativam & Distributivam.*
14. *Justitia Commutativa, quæ?*
15. *Qualem servet æqualitatem?*
16. *Justitia Distributiva, quæ?*
17. *Hæc servat proportionem Geometricam, illa Arithmeticam.*
18. *Proportio Arithmetica, & Geometrica, quæ?*
19. *Utraque Justitia dividitur in præmiativam, & punitivam.*
20. *Justitiæ objectum, quale?*

13. **C**ELEBRIS est hæc divisio Justitiæ in Commutativam, & Distributivam ab Aristotele 5. *Ethic. cap. 2.* assignata, & communiter recepta. Earum utraque est Justitia proprie dicta, observans debitum legale, & reddens alteri, quod suum est, ad æqualitatem, sed cum discrimine: nam una servat æqualitatem Arithmeticam, altera tantum Geometricam, prout amplius declarabitur.

14. CON-

14. CONCL. I. *Justitia commutativa* dicitur illa, quæ versatur in commutationibus rerum, pactis, & contractibus faciendis. Et hæc tunc observatur, quando fit commutatio rerum secundum æqualitatem dati vel accepti: id est, considerando solum valorem rerum sine ullo respectu ad personas, ut videlicet tanti valeat, moraliter saltem, res reddenda, quanti valet accepta, qualescunque tandem sint personæ, sive nobiles, sive ignobiles. Sic fit, quando quis debet alteri centum, & ipsi reddit centum, vel aliquid illis centum æquivalens. Idem accidit in rerum venditionibus, si tanti res vendatur, quanti moraliter saltem, & juxta communem hominum æstimationem hic & nunc valet.

15. Et additur, *moraliter saltem*. Nam dicta æqualitas non semper debet esse omnino exacta & metaphysica, sed sufficit moralis, quæ habetur juxta prudentem hominum æstimationem, prout inter alios notat Mastrius 3. *Sentent. disp. 3. num. 150*. Patet hoc manifeste in rerum emptionibus & venditionibus, in quibus exacta & metaphysica illa æqualitas attingi semper non potest, sed solum moralis: sic enim equus, aut quodcunque aliud animal vivens æstimato pretio juste venditur, & emitur, non obstante, quod aurum totius mundi non æquivaleat entitati unius equi, cum omne vivens simpliciter nobilius sit non vivente; quia in tali venditione & emptione saltem intervenit æqualitas moralis, taxanda juxta prudentem æstimationem hominum, atque exigentiam & utilia.

utilitatem humani convictus, propter quem hæc utiliora, ac proinde magis cara, illa vero minus utilia, sicque minus cara esse censentur.

16. CONCL. II. *Justitia distributiva* contra illa est, quæ commoda & onera communia, utputa officia, beneficia, communes exactiões, tributa &c. distribuit inter partes Communitatis cum proportionem Geometrica ad singulorum merita, vel status conditionem. Ita in re communis. Talis Justitia distributiva debet observari, quando honores vel præmia distribuuntur juxta cujuslibet meritum, & proportionem status, dando scilicet majora magis de Republica meritis, aut in majore dignitate constitutis; & minora aliis juxta cujusque meritum, statusque conditionem. Idem fit in impositione communium onerum: nam plura (cæteris paribus) debet contribuere ad communes Reipublicæ necessitates, qui majora habet bona, seu prædia possidet.

17. CONCL. III. *Justitia commutativa & distributiva* varie differunt, præcipue vero in hoc, quod Justitia distributiva servet proportionem sive æqualitatem Geometricam, commutativa Arithmeticam. Ita Scotus 4. dist. 46. quest. 1. dicens, quod in *distributiva* requiratur æqualitas proportionis, non quantitatis; in *commutativa* secundum aliquos æqualitas quantitatis, non tamen proportionis. Mastrius disp. 3. Theol. Moral. n. 1. & alii. Ratio est: quia finis intrinsecus Justitiæ commutativæ est, constituere æqualitatem inter datum & acceptum, v. g. centum reddendo pro centum: Justitiæ vero

Quest. II. De divisione Justitiæ in Commutat. 201

vero distributivæ finis intrinsecus est, constituere æqualitatem inter proportionem & proportionem, ut nimirum talis sit proportio inter res & onera, quæ distribuuntur, qualis est proportio inter condiciones personarum, quibus fit distributio.

18. Porro per *æqualitatem*, seu *proportionem Arithmeticam*, intelligitur vera æqualitas rei ad rem, utputa centum ad centum, aut alterius justipretii ad rem emptam, sine ullo habito respectu ad personas. Per *proportionem Geometricam* vero intelligitur ea, qua singulis tribuitur id, quod debent habere, cum inæqualitate tamen, juxta scilicet inæqualitatem ipsarum personarum, & cum proportionem ad statum atque conditionem singulorum. Unde sequitur & alia differentia: nam in justitia distributiva, atque proportionem Geometricam, habetur respectus ad personas, earumque qualitates: prout patet in exemplis n. 16. adductis: secus fit in justitia commutativa, & proportionem Arithmetica, ubi sine ullo personarum respectu res ipsæ (id est, data & recepta) inter se comparantur.

19. CONCL. IV. Utraque hæc justitia, scilicet tam commutativa, quam distributiva, dividitur ulterius in præmiativam, quæ pro meritis reddit præmia, & in punitivam, seu vindicativam, quæ pro delictis reddit supplicia. Ita Doctores communiter, & probatur inductione. Quia in primis justitia distributiva tunc est præmiativa, quando honores, officia, &

O

hujus-

huiusmodi, in præmium præſtitorum beneficio-
rum diſtribuit, inæqualiter tamen juxta inæqua-
litate ac proportionem ſtatus & conditionis
ſingulorum, dando ſcilicet plus perſonis in ma-
jore dignitate conſtitutis, & minus in minore
dignitate conſtitutis; prout communiter fieri
ſolet. Tunc vero juſtitia diſtributiva eſt puni-
tiva, quando nocentes, ut par eſt, ſuppliciiſ
afficit, habita tamen ratione dignitatis, ſeu
ſtatus perſonarum; ſic adulterium v. g. in pri-
vatis perſonis alicubi pro prima vice punitur,
ſtatuendo ipſas cum publico deſpectu ante fores
Eccleſiæ, in perſonis autem dignioribus multa
pecuniaria. Et ſimile quid in multis aliis pœnis
inſligendis obſervari ſolet. Deinde, quod di-
cta diviſio conveniat juſtitia commutativa, pa-
tet ex eo: quia hæc tunc cenſetur eſſe præmia-
tiva, quando diſtribuuntur æqualiter præmia
juxta æqualitatem meritorum, nulla habita ra-
tione conditionis, dignitatis & ſtatus perſona-
rum, quibus fit illa diſtributio. Eſt etiam pu-
nitiva, quando æqualia pro delictis ſupplicia
inferuntur: ſic enim commutando, pro meri-
tis redduntur præmia æqualia, pro delictis ve-
ro ſupplicia. Maſtrius *in 3. diſp. 7. num. 177.*
poſt Scotum 4. diſt. 46. queſt. un. §. Hic primo.
& alios.

20. Quæres, quodnam ſit objectum juſtitia
proprie dictæ? Reſp. cum communi, objectum
ejuſ eſſe juſ proprie dictum, ſeu juſ alteri ob-
ſtrictum. Ratio eſt: quia illud eſt objectum
formale virtutis, ad quod virtus principaliter
ordinatur; atqui juſtitia proprie dicta princi-
paliter

Quest. II. De divisione Justitiæ in Commutat. 203
paliter ordinatur ad hoc jus constituendum,
alterique reddendum, ut patet ex ejus defini-
tione num. 3. data: ergo. Restat proinde de
hoc jure agendum.

Q U Æ S T I O III.

Quid, & quotuplex sit jus? Ubi & de
Actione reali, & personali.

S U M M A R I U M.

21. *Juris variae acceptiones.*
(c) Ut dictum Tract. 2. dist. 1. num. 3.
& seqq.
22. *Jus, ut est objectum justitiæ, quid?*
23. *Dividitur in jus ad rem, &*
24. *Jus in re, quid?*
25. *Jus in re, & jus ad rem, quomodo differant?*
26. *Actio, quid?*
(d) De hac infra Tract. 9. Dist. 5. n. 117.
& 118.
27. *Dividitur in actionem realem, & personalem.*
28. *Realis, seu actio in rem, &*
29. *Personalis, seu actio in personam, quid?*
* *Actio realis quotuplex?*

21. **A**DVERTENDUM, quod jus varias ha-
beat acceptiones. Quandoque enim
jus accipitur pro facultate aliquid agendi legi-
time, & inculpate: quomodo dici solet, aliquem
uti jure suo, dum id agit, quod licite agere po-
test.

test. Interdum pro sententia judicis, ut *cap. ult. de Constitut in 6.* ibi: *Extra territorium jus dicenti impune non paretur.* Aliquando pro ipsa juris, seu legum scientia: quo modo studiosi, qui jus Civile aut Canonicum audiunt, dicuntur juri operam dare. Sumitur præterea nomen juris, ut idem est ac lex: quo pacto illud dividi solet in jus naturale & positivum, in jus divinum & humanum, & hoc rursus in jus Canonicum & Civile. (c) Tandem, & quantum ad propositum, Jus accipitur, prout est objectum justitiæ, de quo loquendo, sit

22. CONCL. I. *Jus est facultas seu potestas legitima: quam quis habet ad aliquam rem obtinendam, vel retinendam, aut ad aliquid faciendum, ita, ut ab illius rei obtentione, seu retentione: vel ab illa actione facienda licite impediri non possit.* Ita Mastrius *disp. 3. Theol. Moral. n. 2.* Sive, ut alii brevius loquuntur, *Jus est facultas utendi re pro libitu citra injuriam alterius.*

23. CONCL. II. *Justaliter acceptum præcipue dividitur in jus ad rem, & jus in re.* Ita communis; & habetur *cap. ult. de Concess. Præbend. in 6.* ibi: *In quibus beneficiis jus non est, set quæritur in re, licet ad rem.* Porro *jus ad rem* dicitur, quo ipsa res nondum est affecta seu obligata, sed habetur tantum jus in ordine ad acquirendam possessionem & dominium illius rei, antequam hæc actu possideatur. Sive, ut alii loquuntur, *Jus ad rem* (quod etiam *Jus personale* vocatur) illud est, quod non tribuit actionem in rem ipsam, sed tantum in per-

Quest. II. De divisione Justitie in Commutat. 205
personam, se ab illius rei consecutione impedientem. Et tale jus est, quod alicui competit per donationem, & emptionem, aliosque hujusmodi contractus erga rem sibi donatam, venditam &c. antequam illius rei traditio sibi fiat: si enim res illa alteri vendatur, ac re ipsa tradatur, manebit ipsi, nec poteris tu eam vendicare, aut in judicio repetere; quia res illa nondum erat tua facta ante actualem traditionem, sed tantum habes actionem personalem in eum, qui te fraudavit. Tale etiam Jus ad rem est illud, quod quis consequitur per electionem, aut præsentationem ad beneficium Ecclesiasticum; item per institutionem in hæredem ante aditionem hæreditatis, & hujusmodi.

24. *Jus in re* econtra dicitur illud, quod rem ipsam sibi devinctam, & obligatam habet: sive, quod habetur in re aliqua, cujus possessio, & dominium actu jam cuipiam est comparatum; Aut magis juridice loquendo, Jus in re dicitur id, quod tribuit actionem in rem ipsam, seu actionem realem, quæ dicitur *rei vindicatio*, sive (ut alii loquuntur) *rei vindicatio*, de qua mox plura. Et tale jus in re e. g. est illud, quod habetur per emptionem, & alios contractus secuta rei traditione: item quod acquiritur in beneficio Ecclesiastico per actualem ejus collationem, sive investituram, & hujusmodi.

25. Est autem notabile discrimen inter Jus in re, & jus ad rem. Siquidem Jus in re ita facit rem propriam illius, qui habet tale jus re-

specu ipsius rei, ut in quocunque loco hæc sit, & ad cujuscunque manus deveniat, is habeat facultatem, ubicunque eam repererit, recipiendi, & a quocunque repetendi, & quisquis eam receperit, ex justitia teneatur ipsam restituere. Sic v. g. si equus Petri fuit furto ablatu, poterit eum Petrus repetere, ubicunque invenerit, non obstante, quod alius equum bona fide emerit: quia talis equus est Petro obstrictus, & ipse respectu hujus equi habet jus in re; omnis autem res transit cum suo onere, quo est affecta. Cæterum jus ad rem non tribuit hujusmodi facultatem in rem ipsam, sed titulum duntaxat iustum, & jus aliquod inchoatum ad acquirendum illius rei dominium. Ex quo fit, quod, si quis impediatur a consecutione talis rei, respectu cujus sibi competit jus ad rem, non possit rem ipsam vindicare, atque in judicio repetere, sed duntaxat actionem personalem instituere adversus eum, qui ipsum injuste impedit, vel impedivit ab illius rei consecutione. Hoc ut melius intelligatur,

26. Quæres I. Quid sit actio generatim, simulque actio realis, & personalis? Respond. I. *Actio generatim aliud non est, quam Jus persequendi in judicio, quod sibi debetur.* Ita habetur §. 1. *Institut. de actionibus*, estque communis. Dicitur: *in judicio*: quia nemo sibi ipsi jus dicere potest, neque quod sibi debetur, privata occupare auctoritate, cum idcirco constituti sint magistratus: dummodo excipiantur casus, in quo locus est occultæ compensationi (d) aut quando est periculum in mora, prout

Quest. II. De divisione Justitie in Commutat. 207
a fure in furto deprehenso quilibet repetere
potest rem furtivam.

27. Resp. II. Actio ut sic recte dividitur in
actionem realem, & personalem. Ita commu-
nis; & habetur clare §. *Omnium. Instit. de Action.*
ibi: *Omnium autem actionum summa divisio in*
duo genera deducitur: aut enim in rem sunt,
aut in personam. Nam agit unusquisque aut cum
eo, qui ei obligatus est, vel ex contractu, vel ex
maleficio: quo casu prodita sunt actiones in per-
sonam, per quas intendit adversarium ei dare,
aut facere oportere, & aliis quibusdam modis.
Aut cum eo agit, qui nullo jure ei obligatus est,
movet tamen ei de aliqua re controversiam: quo
casu prodita actiones in rem sunt; veluti si rem
corporalem possideat quis, quam Titius suam esse
affirmet, possessor autem dominum ejus se esse di-
cat; nam si Titius suam esse intendat, in rem actio
est. Hæc ibi. Et sciendum, quod actiones
in rem, alio nomine in jure appellantur Ven-
dicationes; & actiones in personam, dicantur
conditiones, ut habetur §. Appellamus instit. de
Actionibus.

28. Resp. III. Actio realis (quæ & Actio in
rem appellatur) ea est, quæ adhæret rei, ip-
samque insequitur; adeo, ut in cujuscunque
possessionem res nobis obligata devenerit, ab
eodem reposci, & vendicari possit; & si pro-
baverimus, rem esse nostram, etiam in judi-
cio necesse habeat possessor eam nobis restituere.
Ita habetur tum cit. §. *Omnium. Instit. de*
Action. tum l. Officium ff. de rei vindicatione,
estque communis.

29. *Actio personalis*, seu *actio in personam*, est illa, quæ proxime tendit in personam nobis obligatam ex contractu aliquo, vel delicto. Et dicitur, *personalis*: quia quamvis hæc actio sit in ordine ad aliquid recuperandum ab adversario, quod tibi fieri vel dari ab eo petis, nihilominus actio illa ita cohæret personæ, ut ipsa contra alium, qui rem illam forte detinet, institui non possit. Sic v. g. si mutuo dedisti Cajo centum florenos, quos ille Titio donavit, & tradidit, in hoc casu actio duntaxat *personalis* contra Cajum, nulla vero contra Titium tibi competit.

Additio.

* Quæres II. Quotuplex sit actio realis? Resp. quotuplex est *Jus in re*, totuplex est actio realis, si quis in tali jure reali læditur. *Jus autem in re* in quatuor species subdividitur, nimirum in *Dominium*, *Possessionem*, *Servitutem*, & *Pignus*; nam res illa ipsamet, quæ nobis aliquo saltem modo *immediate* subjecta est, vel respicitur ut *nostra*, vel ut *aliena*. Si ut *nostra*, tunc vel est *vere nostra*, vel tantum *putative*, ac *presumptive*? si prius confluit *Dominium*, & actio realis competens Domino, vocatur in jure rei *vindicatio* proprie & speciali nomine talis. Si *posterius*, puta si quis ab altero, quem bona fide putavit Dominum (etsi a parte rei talis non fuerit) accepit rem sibi extraditam, resultat *Possessio*, vi cujus competit actio realis *Publiciana*, sic dicta a Præ-
tore

Quæst. I. Quid, & quotuplex sit Dominium? 209
 tore Publio Auctore, contra quemcunque alterum extraneum, ad quem talis res possessa deveniret. Quodsi illa res, quæ nobis immediate suo modo subjecta est, respicitur non ut propria, sed ut aliena, refert perpendere, an ea nobis subjiciatur in *utilitatem*, vel tantum in *securitatem*? Quodsi in *utilitatem*, appellatur *Servitus*, utpote cum juxta dicenda servitus sit *Jus quodpiam in re alterius constitutum*, in *utilitatem nostram*, atque exinde competit actio realis *Confessoria* (sic nimirum a Juristis appellata) contra quemcunque, qui nos hoc Jure reali impedire, vel privare contendit. Quando autem res aliena præcise constituta fuit in *securitatem* nostram, appellatur *Pignus*, & si res illa a debitore transferretur in aliquem tertium, Creditor contra quemcunque talem haberet actionem realem *Hypothecariam*, (seu uti vocant Civilistæ) *quasi servianam*.

DISTINCTIO III.

De speciebus Juris in re.

Q U Æ S T I O I.

Quid, & quotuplex sit Dominium?

S U M M A R I U M.

1. *Juris in re species, quæ?*
2. *Dominium communissime, quid?*
Dominium Divinum, & humanum.

Q 5

3, Domt-

3. *Dominium humanum aliud jurisdictionis, aliud proprietatis.*

* *Notabile Corollarium circa operas a Domino habente simul in subditos jurisdictionem pre-tensas.*

4. *Dominium proprietatis perfectum, &*

5. *Imperfectum.*

Hoc subdividitur in Dominium directum, & Dominium utile.

6. *Alia de Dominio remissive.*

1. **J**uris in re variæ sunt species, quarum aliquæ rem ipsam, aliæ usum rei respiciunt. Et quidem prioris generis est *Dominium*, quo quis de re sua potest facere quod vult, dando, vendendo, commutando &c. & si impediatur, potest in Judicio experiri, prout n. 4. declarabitur. Accedit *Possessio*, quæ (si est justa, simulque pacifica) *Dominio* addit, quod in tali jure non impediatur. Et tandem *Proprietas*, quæ insuper dicit, quod quis in tali jure parem non habeat. Posterioris generis, sive juris in usu rei, duæ sunt species, videlicet *Ususfructus* & *Ususjuris*: de quibus in progressu breviter. Incipiendo igitur a *Dominio*, ejusque divisionibus, sit

2. **CONCL. I.** *Dominium* communissime sumptum aliud non est, quam facultas disponendi de re tanquam sibi subiecta. Sic quippe juxta communem apprehensionem *Dominium* habere censetur, qui aliquid habet, de quo jure proprio, seu citra alterius ordinationem, disporre pro nutu possit; quod idcirco dicitur esse
suum

Quæst. I. Quid & quotuplex sit Dominium? 211

suum. Atque in hac tam generali acceptione illud cum primis subdividitur in *Dominium Divinum*, quale competit Deo per essentiam in omnes creaturas, & in *Dominium humanum*, quod convenit homini per participationem, seu potestatem sibi a Deo collatam in alias creaturas; juxta illud *Gen. 1. Crescite, & multiplicamini, & replete terram, & subjicite eam, & dominamini piscibus maris, & volatilibus Cœli, & universis animantibus, quæ moventur super terram.* Et de hoc Dominio humano, quod & *Politicum* appellant, agitur in proposito.

3. CONCL. II. Dominium humanum seu politicum, aliud est Dominium jurisdictionis, & aliud Dominium proprietatis, quorum quodlibet denuo subdividitur. Ita communis, & patet inductione. Et quidem *Dominium Jurisdictionis*, est potestas gubernandi suos subditos, id est, illis aliquid præcipiendi, vel prohibendi, ac illos judicandi, puniendi, vel præmiandi: hi quinque enim sunt actus gubernandi. Porro Dominium jurisdictionis subdividitur in sæculare, quale est in Imperatoribus, Regibus, Ducibus &c. respectu populorum sibi subditorum in negotiis sæcularibus: & in Ecclesiasticum, quale est in Summo Pontifice, Episcopis, aliisque Prælatibus Ecclesiasticis, qui habent subditos in spiritualibus. *Dominium proprietatis*, econtra est jus disponendi de re sua pro libitu, nisi lege prohibeatur: de quo potissimum loquemur.

Addi-

Additio.

* Ante ulteriorem tamen hujus *Dominii proprietatis* declarationem, & divisionem adhuc prænotatum velim circa *Dominium jurisdictionis temporalis*, quod eodem gaudentes inter alia a subditis etiam prætendant certa servitia, seu operas rusticas, vulgo in nostra Patria *Scharwerk* vocatas, de quibus fusissime per plures articulos Illustriss. D. Schmid in *Comment. ad Statuta Bavarica Tit. 22.* tractat sapienter advertendo, quod sæpius contra justitiam in iisdem contingant abusus e. g. dum prætendunt a subditis tales operas ad quæstus, & magna exinde captanda lucra: cum tamen intuitu jurisdictionis *Bassæ* præcise debeantur ad necessitatem corporalem, & domesticam Dominorum jurisdictionalium sublevandam: item dum Domini jurisdictionales opera hac Rusticorum non indigentes extorquent ab invitis per varias fraudes, vel metu injuste incusso multas loco earum pecunias, cum tamen operæ sint in obligatione, non ipsa pecunia; aliud autem pro alio, debitore invito, peti nequit *l. 2. C. Si cert. pet.* Item dum prædictas operas subditorum, quibus ipsimet Domini jurisdictionales revera non indigent, aliis Dominis pro pecunia concedunt; cum tamen ordinarie sint servitia obsequialia, & personalia, quæ aliis locari, aut delegari nequeunt. *l. 26. §. 12. ff. De conditione indebiti.* Unde pro praxi, si similia proponunt tales Domini in Confessionali consilii causa, tum Confessarie bene observa, ne decipiaris admittendo in præjudicium subditorum, quæ a par-

Quest. I. Quid, & quotuplex sit Dominium? 213
terei non sunt licita. Potius, nisi in Jure etiam patrio sis versatus, mitte similes ad jurisperitos doctos, & conscientiosos, qui præter Jura simul attendentes ad conventiones, & pacta Dominos inter & subditos inita, melius eosdem instruere poterunt, quænam operæ, ac qualiter subditis a Dominis Jurisdictionalibus imponi citra peccatum injustitiæ valeant. Nunc pergendo ad alterum Dominium, nimirum proprietatis, sit *

4. CONCL. III. Dominium proprietatis aliud est perfectum, aliud imperfectum. Ita rursus communis. *Dominium proprietatis perfectum* (quod & *plenum* dicitur) communiter solet definiri, dicendo: *Dominium est jus perfecte disponendi de re corporali, nisi lege prohibeatur.* Dicitur, *jus*: quæ particula stat loco generis. Dicitur, *perfecte disponendi de re*; quæ particula stat loco differentię, simulque denotat, hic definiri Dominium perfectum seu plenum, virtute cujus potest quis perfecte disponere de re sua, eaque uti pro suo arbitratu, ipsam vel fervando, vel vendendo, donando, commutando, vel etiam destruendo, *nisi lege prohibeatur.* Et hoc ultimum idcirco additur, quia licet Dominium ex natura sua tale sit, ut tribuat potestatem disponendi de re sua pro libitu, tamen interdum lege prohibente fit, ut hæc potestas non possit exire in actum. Sic pupillus prohibetur alienare rem suam, cum tamen sit verus dominus: similiter quandoque lege prohibente non licet vendere res suas externis Nationibus, eo quod sit prohibita talium mer-

eidem

ciem extractio e Provincia ; quibus similia contingunt passim in aliis casibus.

5. *Dominium proprietatis imperfectum* (cui pariter convenit proxime data Domini definitione, dummodo in ea omittatur ly perfecte) vel habet tantum proprietatem rei absque emolumentis seu fructibus , vel e contra emolumentum absque proprietate ; & juxta hoc subdividitur in directum , ac utile. *Dominium directum* continet solam rei proprietatem : unde habens hujusmodi Dominium dici solet *Proprietarius* , id est, habens talis rei proprietatem. Et tale Dominium directum habet Princeps in Feudis, Dominus in prædio ad Emphyteusin dato , & omnis ille , qui dicitur dominus cujuspiam rei , cujus Ususfructus alteri concessus est. *Dominium utile* duntaxat continet solam rei utilitatem , seu emolumentum : & tale est , quod habet Feudatarius , Emphyteuta &c. respectu illius rei , quam ab alio accepit in Feudum, Emphyteusin &c.

6. Cæterum de Dominio hætenus explicato , & quibus competat , quibusque modis acquiratur , plures occurrunt difficultates de quibus in sequentibus Distinctionibus dicetur , postquam in præsentem cæterarum specierum Juris natura fuerit explicata.

QUÆSTIO II.

Quid sit Ususfructus ?

S U M M A R I U M.

7. *Ususfructus* , quid ?

Jus utendi , & *Jus fruendi* , quomodo differant ?

8. *Fru-*

Quest. I. Quid, & quotuplex sit Dominium? 215

8. Fructus rei, quid?

9. Ususfructuarius, quis?

10. Ususfructuarius ad quid teneatur?

11. Tenetur recte colere rem ususfructuarium.

Et in ea modicas expensas facere.

* Ususfructus quomodo distinguatur ab Emphyteusi
& Feudo?

7. **C**ONCL. I. *Ususfructus recte definitur, dicendo: Ususfructus est Jus alienis rebus utendi, fruendi, salva rerum substantia.* Ita habetur l. 1. ff. de Usufructu &c. ac §. 1. Instit. eod. estque communis. Et quidem in hac definitione ly *Jus*, stat loco generis, reliqua ponuntur loco differentiae. Dicitur deinde, *utendi*; & mox additur ly *fruendi*, id est, percipiendi fructus rei: tum ut indicetur effectus illius juris, quod tribuitur cuiquam per Usufructum, qui est legitima potestas utendi & fruendi re aliena, salva tamen ejus substantia: tum quia *Jus utendi*, & *Jus fruendi* re aliena, valde differunt: nam is, qui habet solum Jus utendi re aliqua, gaudet nudo duntaxat usu illius, ita ut, quamvis possit re illa uti pro suis necessitatibus, ex ea tamen fructus non percipiat. Sic qui habet Jus utendi equa alterius, potest quidem ea uti ad suas necessitates; fructus tamen ejus, id est, equae partus non erit suus, sed domini proprietarii equae. E contra Jus fruendi tribuit cuiquam hujusmodi Jus, seu potestatem percipiendi fructus rei alienae: quale Jus utendi & fruendi simul, importat Ususfructus, ut ex ipso nomine patet: ac proinde Ususfructus est pinguior usu Juris.

8. Porro

8. Porro *Fructus rei* dicitur, quidquid salva rei substantia ex re illa est perceptibile. Sic censetur esse fructus in grege ovium aliorumque animalium, lac, lana, fœtus; in fundo fœnum, segetes, fructus arborum, virgulta, arboresque cœduæ, ita, ut succidi possint (non vero fructiferae) lapides in lapidicinis, in domo locatio, & his similia: prout habetur *l. 10. & seq. ff. de Usufructu.*

9. Dicitur ulterius in definitione *Usufructus, re aliena*, ut excludatur jus utendi & fruendi, quod quisque habet in re sua, cujus plenum obtinet Dominium; quia talis non dicitur *Usufructuarius*, non obstante, quod utatur re illa, ejusque fructus percipiat; sed dicitur *Dominus illius rei*, quod est quid majus. Tandem additur, *salva rei substantia*: quia *Usufructuarius* (id est, ille, qui habet *Ususfructum rei alienæ*) tenetur rem illam, ex qua fructus percipit, integram Proprietario servare.

10. Quæres I. Ad quid teneatur *Usufructuarius*? Resp. *Usufructuario* inprimis incumbit solvere impensas, quæ ratione fructuum percipiendorum fieri debent. Tenetur insuper *Usufructuarius* ad præstandas collectas, tributa, & similes præstationes reales, quæ pro re fructuaria debentur, prout habetur decisum *l. 7. §. Hactenus ff. de Usufructu Ec.* Nam *Qui sentit onus, sentire debet commodum*, & e contra. juxta *Regulam 55. juris in 6.*

11. Tenetur rursus *Usufructuarius* rem illam, cujus habet *Ususfructum recte colere*,
et si eaque

eaque quasi bonus paterfamilias uti; prout liquet ex ipsa definitione *Ususfructus*, dum dicitur esse jus utendi, & fruendi *salva rei substantia*. Hinc inferunt Doctores, idque delumunt ex cit. l. 7. §. *Haëtenus*. quod, qui habet *Usumfructum* fundi, teneatur in locum arborum demortuarum novas sublerere, juxta arbitrium boni viri, & qui habet *Usumfructum* ædium, teneatur saltem modicas expensas facere ad facta tecta conservanda. Dicitur, *modicas expensas*: nam ad magnas non tenetur ipse et *Uti. fructuarius*, sed *proprietaryus rei*, nisi forsitan aliter inter eos conventum fuerit. Omitruntur nonnulla alia, obligationem *Uti. fructuarii*, ipsumque *Usumfructum* concernentia, cum sit materia magis juridica, & plurimum pendeat ex particularibus pactis, & conventionibus cum Domino *proprietaryo* initis.

Additio.

* Quæres II. An, & quomodo *Ususfructus* distinguatur ab *Emphyteusi*, & *Fudo*? Ratio dubitandi est, quia non solum *Uti. fructuarius*, verum etiam *Emphyteuta*, ac *Feudatarius* seu *Vasallus*, uti, ac frui possunt re in *Emphyteusi* vel *Feudum* concessa. Ante *Responsionem* nota, tum ex dicendis infra *Dist. 6. post numer. 30. in Appendice Addit. II.* (tum fusius ex *Jure Canonico Auctoris Lib. 3. Decret. Tit. 18. & Tit. 20.*) quod *Emphyteusis* sit ille *Contractus*, quo res immobilis cum translatione *Domini* uti-

P lis,

218 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. dist. III.*
lis, retento Dominio directo, alteri fruenda & co-
lenda conceditur sub onere Laudemii (vulgo An-
fall) semper pro investitura seu admissione novi
coloni, & insuper certæ annuæ pensionis, tum in
recognitionem Dominii directi, tum in recompen-
sationem fructuum persolvendæ. Contra vero
Feudum proprie formaliter & essentialiter spe-
ctatum est ille Contractus, quo alicui conceditur
res immobilis, aut immobili æquivalens cum trans-
latione Dominii utilis sub onere fidelitatis seu obje-
ctui specialis. H. N.

Resp. *Ususfructus* formaliter spectatus, præ-
primis differt a Feudo & Emphyteusi; quia Em-
phyteuta, & Vassallus in re emphyteutica, ac
feudali habent *Dominium utile*, & loquendo
de actione *utilem rei vindicationem*; econtra
vero *Usufructuarius* equidem habet *Jus in re*
ad dies vitæ suæ, non vero aliquod *Dominium*
proprie tale, hincque eidem equidem *actio con-*
fessoria, non autem *utilis rei vindicatio* com-
petit, uti recte advertit Chlingensperger *lib. 2.*
Instit. Tit. 4 Concl. 4. & satis clare exprimitur
Leg. 1. ff. Si ager vectigal. ac l. 25. ff. de Verb.
significat. Dein quando cum Emphyteuta con-
tingit mutatio, ita, ut novus colonus investi-
tur, præstatur saltem unum *Laudemium* Do-
mino directo, & insuper singulis annis præter
canonem annuum leve quid in recognitionem
Dominii directi, quæ duplex pensio annua præ-
sertim in his terris practicatur. Vassallus au-
tem proprie talis vi infeudationis non ad simi-
lia, sed potius ad *Fidelitatem*, ut nimirum
damna Domino directo, vel personis ei pro-
xime

Quest. III. De Usu Juris, & variis ipsum &c. 219

xime conjunctis impendentia avertat, specialiter obligatur. Quæ omnia hæc specialia non requiruntur apud Usufructuarium. Plura si cupis de *Emphyteusi* & *Feudo* rescire, reperies in Jure Canonico locis superius citatis. In præfenti sufficiat, adduxisse differentiam inter *Emphyteusin*, *Feudum*, & *Usufructum*. *

Q U Æ S T I O III.

De Usu Juris, & variis ipsum concernentibus.

S U M M A R I U M.

12. *Usus facti*, & *Usus juris*.
13. *Usus juris*, quid?
14. Et quomodo differat ab *Usufructu*?
15. *Usuuario*, quæ jura competant, nec ne?
16. *Habenti Usum domus*, quid liceat?
17. *Minus juris est in Usu*, quam *Usufructu*.

12. **A**DVERTENDUM, quod *Usus* dupliciter sumi possit. I. Pro ipso actu utendi re alterius, sive pro actuali usu licito rei alienæ, & dici solet *Usus facti*, seu *nudus Usus rei*: qualis est actualis equitatio ex permissione proprii Domini facta in equo alieno, vel actualis inhabitatio domus alienæ, & hujusmodi. II. Accipitur *Usus* pro ipsomet jure utendi re aliena, v. g. pro jure illo, quod quis ratione præviæ solutionis habet equitandi tali equo, vel inhabitandi domum alienam, & vocari solet *Usus juris*: de quo loquendo, sic

13. CONCL. I. *Usus juris recte solet defini-
ri, dicendo : Usus est Jus utendi tantum re
aliena, salva ejus substantia. Ita Doctores com-
muniter. Dicitur jus-utendi : quia hic defini-
tur Usus juris, non autem Usus facti tantum,
de hoc enim, cum nihil juris præbeat utenti-
bus, minus solliciti fuerunt Doctores. Ejus
tamen mentio fit c. Exiit. §. Nec quisquam de
Verb. Signif. in 6. ubi Pontifex ita loquitur :
Qui, inquam, usus non juris, sed facti tantum-
modo nomen habens, quod facti est tantum, in uten-
do præbet utentibus, nihil juris.*

14. Dicitur ulterius, *utendi tantum*, per
quam particulam Usus juris differt ab Usufru-
ctu, cum quo in cæteris particulis omnino con-
venit : siquidem minus juris est in Usu, quam
in Usufructu, & cui Usus alicujus rei compe-
tit, vel in testamento relictus est, uti quidem
ea re potest, frui vero non potest.

15. Infertur proinde, quod Usuarius, id est,
is, cui Usus alienæ rei v. g. horti est conces-
sus, possit quidem in ipso horto deambulare,
ac poma, olera & reliqua, quæ ibi nascuntur,
ad suum, suæque familiæ, & hospitem victum
accipere *l. Plenum. ff. de Usu & Habitatione.*
non possit tamen omnes fructus recipere, eos-
que suo arbitratu vendere, seu alienare, sicuti
posset, si haberet Usufructum horti. Item,
si cui in testamento legetur Usus jumentorum,
vel gregis ovium ac vaccarum, non potest per-
cipere pecorum fœtus, vel lanam (hæc enim

Quest. III De Usu Juris, & variis ipsum &c. 221
in fructu magis, quam in usu numerantur) neque lac, nisi in modica quantitate, & quatenus ad victum quotidianum opus est : potest autem bobus, vel jumentis uti ad arandum, ad agrum stercorandum, & ad omne aliud ministerium, ad quod boves apti sunt : prout expresse habetur decisum *cit. l. Plenum. ff. De usu & habitat. & §. 1. Instit. Eod. cum concordantiis.*

16. Similiter, cui usus domus, seu inhabitation ejus relicta fuit in testamento aut aliunde competit de jure, potest quidem non solum in propria persona, sed etiam cum sua familia in ipsa habitare, imo & inquilinum secum recipere, aut aliquos hospites : non tamen potest domum alteri locare, neque inhabitationem ejus alicui concedere sine se, neque usum hujusmodi vendere ; prout similiter decisum habetur *l. Cui Usus. & seqq. ff. De usu & habitatione.*

17. Ex quibus patet, minus esse juris in usu, quam in usufructu : nam prædicta omnia (dempta venditione usufructus) competent usufructuario, non autem usuario tantum. Cæterum illis ipsis modis, quibus usufructus constituitur, vel finitur, etiam nudus usus constitui, atque desinere solet. *cit. §. 1. Instit. de usu & habitatione.* De quibus plura Juris Consulti.

Q U Æ S T I O IV.

Quid, & quotuplex sit Possessio, & quæ
ejus privilegia?

S U M M A R I U M.

18. Possessio, unde sic dicta?
Varie accipitur.
19. *Ejus divisio.*
20. Possessio facti, seu naturalis tantum, & Possessor bone & male fidei.
21. Possessio juris & facti simul, & quid?
22. Possessionis definitio explicatur.
Res incorporales proprie non possidentur.
Res corporales, & incorporales, quæ?
23. Depositarius non possidet, cur?
24. Possessionis privilegia plura.
25. Enumerantur præcipua.
(a) Dist. 6. n. 5. & seqq.
26. Possessor, si spoliatur, ante omnia restitui debet.
Possessor invasus potest vim vi repellere.
18. Possessio sic dicitur a pedibus, & sonat idem quasi pedum positio, prout notatur l. 1. ff. De acquirenda vel amitt. possess. nam per pedum positionem super bona immobilia, utputa, super agrum, vel domum, solet acquiri Possessio. Tribuitur autem hoc nomen interdum ipsis rebus possessis; ut Psalm. 77. Tradidit possessionem eorum igni. Matth. 19. Erat enim habens multas possessiones, & alibi. Verum hoc loco Possessio accipitur pro actu, vel jure possidendi,

Quæst. IV. Quid & quotuplex sit possessio , &c. 223

a quo denominatur quis possessor. Et notanter sub disjunctione dictum est, *pro actu vel jure possidendi* : hæc enim duo non sunt idem, & quamvis possint insimul conjungi (uti fit in possessione juris & facti simul) adhuc tamen ab invicem separari valent, prout accidit in Possessione facti tantum. Hinc sit

19. CONCL. I. Possessio ut sic dividitur in possessionem juris tantum, facti tantum, & in possessionem juris & facti simul. Ita in re communis, & patet inductione. Siquidem *Possessio juris tantum* (quæ alio nomine appellatur *Possessio civilis*) est ipsummet jus possidendi rem, solo animo retentum : & habetur, quando quis rem suam ipso facto non amplius possidet, nihilominus de jure, sed solo animo ejus possessionem retinet, & continuat. Hoc modo civiliter, seu de jure possidet, qui abest quidem a rebus suis, adhuc autem animo eas possidet, seu occupat, eo quod non discesserit inde animo relinquendæ possessionis, sed postea reversurus.

20. *Possessio facti tantum* (quam & *naturalem tantum* appellant) est solus actus possidendi sine jure : & talem duntaxat possessionem habet possessor rei alienæ, eo quod jure possidendi sit destitutus. Ubi simul advertendum, quod, si possessor rei alienæ possideat eam ut suam bona fide (id est, si ipse habeatur pro domino, ac ipsemet bona fide credat, se esse dominum hujus rei, revera tamen non sit, sed ad alium pertineat rei illius dominium) tunc dicatur is *Possessor bonæ fidei*, atque ejusmodi

224 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Eccl. dist. III.*

rem bona fide possidere. Si quis vero rem alienam mala fide possideat, bene sciens, eam rem non esse suam, prout fur possidet rem furtivam, dicitur is *Possessor malæ fidei*.

21 Tandem *Possessio juris & facti simul* (quæ etiam *civilis & naturalis simul* est) vocatur ea, quæ includit simul utrumque, id est, tam jus, quam actum possidendi. Et talis possessio competit cuilibet domino, rem suam per corporalem insistentiam possidenti, id est, qui in re, quam de jure possidet, vel in aliqua parte ejus præsens existit, aut saltem res possessa est in conspectu ejus, ut ipsam videat, vel partem ejus: nam quodlibet horum sufficit ad possessionem facti, seu naturalem continuandam, sive deinceps tale quid fiat per se, sive per alium suo nomine. Et de hac loquendo, ulterius sit

22. CONCL. II. *Possessio* est rei corporalis detentio, corporis, & animi, & juris adminiculo. Ita Glossa communiter recepta *l. i. ff. De acquirenda vel amitt. possess.* Dicitur: *detentio rei*: quia ad hoc, ut quis rem actu possideat, necesse est, eam aliquo modo detinere, seu occupare, vel per se vel per alium, qui suo nomine eam detinet: hoc enim essent aliter requiritur ad possessionem juris & facti simul, de qua procedit data definitio. Et additur, *rei corporalis*: nam res incorporales proprie non possidentur, sed dicuntur quasi possideri. *arg. c. cum Ecclesia de causa Possess.* ubi Pontifex possessionem juris spiritualis eligendi appellat quasi possessionem, juncta *l. Sequitur §. Si viam ff. de Usurp. & Usucap.* Porro *Res corpo-*

Quaest. IV. Quid, & quotuplex sit possessio Sc. 225
corporales sunt eae, quae ex sui natura tangi possunt; veluti ager, vestis, equus, aurum, & hujusmodi. *Res incorporales* vero, quae tangi non possunt: ut sunt ea, quae consistunt in jure, v. g. jus eligendi, jus patronatus, jus ad hereditatem, *Ususfructus*, & alia hujusmodi jura.

23. Dicitur ulterius, *corporis & animi adminiculo*: quia ad possessionem unum sine altero non sufficit, sed requiritur, ut quis rem corporaliter apprehendat, seu detineat, simulque ut eam detineat tanquam suam, sicque animo possidendi, & non solum nomine alterius ipsam habeat. Hinc Depositarius (id est, ille, qui rem alicujus apud se depositam retinet) non dicitur possidere depositum, quia non detinet illud animo possidendi, ac retinendi sibi. Additur vero, *& juris adminiculo*: quae particula sonat idem, ac *jure non refragante*, sive, ut habeatur possessio illa non contra jus & fas: nam data definitio convenit possessioni juris & facti simul. Et per hoc excluditur possessio manifeste injusta, qua v. g. fur, aut alius rei alienae invasor possidet rem alienam; siquidem talis non habet possessionem juris & facti simul, quia non detinet rem illam juris adminiculo, sed contra jus & fas; quamvis habeat possessionem facti, seu naturalem.

25. Quaes, quidnam privilegii conferat possessio? Resp plura sane privilegia, & comoda afferre possessionem: adeo quidem, ut, quando a duabus partibus litigantibus de proprietate alicujus rei controversia coram Judice

226 *Traçt. VII. De Justit. & Jur. Eccl. dist. III.*
agitatur, plerumque, & ferme semper existat
ingens contentio de ipsa possessione; uti nota-
tur §. *Retinendæ Instit. de Interdictis.*

25. Et primo quidem in tali casu, si videli-
cet oboriatur controversia inter quosdam de rei
proprietate, sive dominio, & adhibita diligenti
inquisitione maneat adhuc dubium, cujusnam
res illa sit, tunc melior est conditio possidentis,
& ipsi adjudicabitur causa juxta *Reg. 65. Juris*
in 6. In pari delicto, vel causa potior est condi-
tio possidentis. Deinde possessio parit in judi-
cio præsumptionem domini: unde in prædicto
casu possessor non tenetur probare, rem esse
suam, sed alter, qui eam repetit, & quidem,
si hic non satis probaverit rem esse suam, ni-
hil obtinebit, sed alter remanebit in possessio-
ne, etiamsi revera res ejus non sit; prout ex-
presse habetur *cit. §. Retinendæ Instit. de Inter-*
dictis. Ulterius Possessio, si sit bonæ fidei, suo
tempore parit præscriptionem; id est, facit, ut
res, quæ prius revera non erat tua, elapso
tempore a Jure definito fiat tua, ita ut non
amplius tenearis eam Domino, postea primum
ipsam repetenti, restituere; de quo plura infe-
rius (a) agendo de præscriptione.

26 His accedit, quod si possessor privata ali-
cujus violentia de possessione rerum suarum ex-
turbetur, aut ea clam spoliatur, ante omnia
debeat fieri restitutio spoliati; non obtinente,
quod occupator alleget titulum, velitque pro-
bare, rem illam esse suam: generaliter enim
restitutio spoliati ante omnia fieri debet *c. in*
litteris. & seqq. de restit. spoliat. Nec potest
cogi

Quest. I. Quenam sub cadant objectum Dom. 227
cogi spoliatus (dummodo probaverit , se per
adversarium violenter, aut ciam possessione rei
sue spoliatum fuisse) ad alios causæ articulos
respondere , donec sibi restitutio spoli facta
sit : & tunc primum pars adversa, si quidpiam
proponere voluerit, audiri debet *arg. c. 1. § c.*
Conquerente. Eod. cum concordantiis. Tandem
Possessor ab altero invasus potest vim vi re-
pellere, remque suam defendere, etiam armis,
si ita opus fuerit : aut jam expulsus possessio-
nem suam repetere, dummodo id statim, si-
ve in continenti fiat. *c. Olim. de Restit. spolia-*
torum, § l. Quod est §. 9. ff. de vi, vel vi ar-
mata.

DISTINCTIO IV.

De Objecto, & Subiecto capaci Domini.

QUÆSTIO I.

Quanam cadant sub objectum Domini?

S U M M A R I U M.

1. *De cuius Dominio hic agatur ?*
2. *Sub Dominium hominis cadunt res inferiores corporeæ.*
Et quid de superioribus?

3. *Unus*

228 *Tract. VIII. De Justit. & Jur. &c. dist. IV.*

3. *Unus homo potest cadere sub Dominium alterius, quomodo?*

4. *Homo non habet Dominium vite sue.*

5. *Solvitur instantia.*

(b) *De hoc amplius Tract. 9. Dist. 3. n. 10. & seqq.*

6. *Dans nomen militiae non vendit vitam suam.*

7. *Homo est Dominus propriae fame.*

8. *Non tamen jure causa potest tantum bonum prodigere.*

1. **N**ON est sermo in proposito de Dominio DEI, quod esse supremum atque perfectissimum in omnes creaturas, de fide est. Neque agitur hic de Dominio Angelorum, sed duntaxat de Dominio hominis, investigando, quænam cadant sub perfectum Dominium hominis, id est, quænam sint illæ res, in quas homo potest habere Dominium perfectum.

2. **CONCL. I.** Omnes res corporeæ inferiores, utputa, agri, montes, flumina, plantæ, bestię, metalla &c. cadunt sub Dominium hominis. Ita communis; & patet ex illo *Gen. cap. 1. Crescite. & multiplicamini, & replete terram, & subjicite eam, & dominamini piscibus maris, & volatilibus cæli, & universis animalibus, quæ moventur super terram.* & alibi. Dicitur notanter, *res corporeæ inferiores &c.* siquidem rerum superiorum, quales sunt Angeli, & corpora cælestia, homo non dicitur proprie habere Dominium, bene tamen quorundam effectuum ab ipsis profectorum, ut luminis, caloris &c. nam hinc certa jura proveniunt, utputa

Quest. 1. Quenam cadant sub objectum Dom. 229
puta jus prospectus, & hujusmodi, quæ alio
nomine appellantur *Servitutes*, de quibus Ju-
risperiti.

3. CONCL. II. Potest unus homo cadere
sub Dominium alterius, & hic in ipsum habe-
re non solum Dominium jurisdictionis, sed ali-
quo modo etiam proprietatis. Ita rursus com-
munis. Prima pars de Dominio jurisdictionis
est clara: sic enim Pater in filium, Dominus in
servos, Rex aut Imperator in subditos suos ha-
bet Dominium jurisdictionis. Altera pars, quod
etiam aliquo modo unus homo habeat Domi-
nium proprietatis in alium, patet in mancipiis,
seu servis proprie dictis, quorum olim frequens
erat usus, & poterant a dominis ad libitum ven-
di. Additur tamen, *aliquo modo*: quia domi-
nus non habet tale Dominium in servum, seu
mancipium proprie dictum, ut possit ipsum pro-
libitu & absque ulla causa occidere, sicut potest
jumentum suum interficere: nam hoc est con-
tra illud Præceptum Decalogi, lumine naturæ
notum, *Non occides*.

4. CONCL. III. Homo non habet Domi-
nium vitæ suæ, sed istud penes solum Deum
remanet, unde homo est quidem procurator,
custos, & quasi usuarius vitæ suæ, non autem
dominus. Patet hoc ex illo *Sapientia 16. Tu
es Dominus, qui vita & mortis habes potestatem*.
Accedit ratio: quia alioquin, si homo esset Do-
minus vitæ suæ, posset licite se privare vita, ac
seipsum interficere: hoc autem est falsum &
contra citatum illud, *Non occides*; ergo. Cæ-
terum licet homo non sit dominus vitæ suæ,
est

est tamen ejusdem procurator, & custos. atque usufructuarius, ita, ut habeat jus ea fruendi, eamque defendendi contra injustos invasores, ac vim vi repellendi, atque idcirco, qui privata auctoritate, ac sine justa causa aufert vitam proximo, vel eam aliqua ratione violat, & diminuit, facit ipsi injuriam.

5. Si dicas. Potest homo licite uti vita sua cum periculo mortis, v. g. assistendo pestiferis cum periculo contagionis. vel occurrendo hostibus primo loco in acie belli; ergo habet Dominium vitæ suæ. Resp. negando consequentiam: quamvis enim homo in quibusdam casibus habeat facultatem utendi vita sua cum probabili periculo mortis, non tamen habet potestatem, ut vitam directe ac per se possit destruere, sed solum per accidens & indirecte, quatenus justa de causa potest quidpiam agere, cui videt annexum esse periculum vitæ suæ (b). Dominium autem includit facultatem utendi re quapiam pro libitu, per se quoque ac directe ejus substantiam destruendo, si placuerit.

6. Quod si urgeas. Potest homo vitam suam alteri vendere, prout fit, dum quis dat nomen militiæ: ergo. Resp. negando assumptum; falsissimum quippe est, eos, qui dant nomen militiæ, vendere vitam suam pro pretio ipsis tunc soluto, cum solummodo vendant ministerium, seipsos paratos offerendo ad sustinendos quoscunque labores atque onera militiæ, etiam cum vitæ periculo, imo, si opus fuerit, usque ad effusionem sanguinis,

Quæst. I. Quænam cadant sub. objectum Dom. 231

7. CONCL. IV. Homo vere quidem est dominus propriæ famæ, & honoris, adhuc tamen sine causa tantum bonum prodigere, & licite negligere non potest. Ita D. Thom 2. 2. q. 73. art. 4. ubi docet, in cujusque arbitrio esse pati detrimentum suæ famæ, nisi vergat hoc in periculum aliorum; Mastrius *disp. 3 Theol Moral. num. 34.* Lessius & alii. Ratio est: quia homo post vitam a DEO acceptam comparat sibi primum bonam famam; ergo non est ratio, cur non sit dominus ejus, sicut est aliarum rerum, quas proprio labore acquirit. Et hinc multi Sancti propriam famam, & honorem positive spreverunt, ut per virtutem Humilitatis vitam æternam tutius consequerentur. Sic D. Augustinus scripsit Libros Confessionum, & S. P. N. Franciscus e publico loco suos defectus denunciavit: quod idem in simili factum est ab aliis pluribus Sanctis.

8. Cæterum non esse licitum, sine causa tantum bonum propriæ famæ & honoris prodigere, patet ex illo *Ecclesiastici 41. Curam habere de bono nomine: hoc enim magis permanebit tibi, quam mille thesauri pretiosi & magni.* Unde D. Augustinus *lib. de bono viduitatis c. 22.* & refertur *c. Non sunt audiendi 11. q. 3.* sic inquit: *Nobis necessaria est vita nostra, aliis fama nostra.* Et idem in *Serm. de communi vita Clericorum* relatus *c. Nolo 12. q. 1.* ait: *Conscientia necessaria est tibi, fama proximo tuo: qui fidens conscientie suæ, negligit famam suam, crudelis est.*

QUÆ.

QUÆSTIO II.

De Peculio Filiifamilias, necnon & Bonis
Uxoris.

S U M M A R I U M.

9. *Peculium, unde sic dictum?*
 10. *Peculium Filiifamilias castrense.*
 11. *Quasi castrense,*
 12. *Profectitium, &*
 13. *Adventitium, quid?*
 - * *Ac quotuplex?*
 - * *Item quandonam in Filiosfamilias hæc ipsa patria potestas finiatur?*
 14. *Bona dotalia, & paraphernalia uxoris quæ?*
 15. *Dotis proprietatis manet penes uxorem.*
 16. *Excepto uno, vel altero casu.*
 17. *Quid de Bonis paraphernalibus uxoris?*
 18. *Corollaria.*
 19. *Quomodo peccet uxor, accipiens ex bonis mariti?*
 - * *Num Acquestus numerentur inter bona uxoris?*
- Addit. I. & II.*
- (c) *Tract. 9. Dist. 5. n. 28. & seqq.*

9. *P***E***culium, ut habetur l. Depositi. ff. de Peculio. dictum est, quasi pupilla pecunia, sive patrimonium pupillum. Et quantum attinet ad primam partem Quæstionis, Peculium Filiifamilias, id est talis, qui necdum emancipatus, sed patriæ potestati adhuc subjectus existit, communiter quadruplex assignatur, videlicet*

Quest. II. De Peculio Filii familias, necnon &c. 233
licet castrense, quasi castrense, profectitium, &
adventitium.

10. *Peculium Castrense* dicitur illud, quod
Filius familias acquirit in castris, non acquiritu-
rus aliunde: & hujusmodi bona, quæ ipse ac-
quirit, dum militat in castris, dicuntur *Bona*
castrensia.

11. *Peculium quasi castrense* est, quod Filii
familias, qui sunt Magistri artium liberalium,
Medici, Clerici ex Beneficio, seu officio Ec-
clesiastico, vel Advocati, de publico acqui-
runt: & si quis Filius familias habeat talia bona,
dicitur is habere *Bona quasi castrensia*, seu *Pe-
culium quasi castrense*. Porro bona hujusmodi
sive castrensia sive quasi castrensia pleno jure
tam quoad proprietatem, quam quoad usum-
fructum semper ad filios pertinebant, & adhuc
pertinent; prout fatentur Juristæ, & Theolo-
gi unanimiter, ac videri ulterius poterit *Tract.*
8. Dist. 1. Concl. 2.

12. *Peculium profectitium* dicitur, quod de
rebus paternis proficiscitur, & filius in ipsis
negotiano lucratur. Et hoc totum, tam quoad
proprietatem, quam quoad usumfructum, Pa-
tri acquiritur; ut habet communis Docto-
rum.

13. Tandem *Peculium Adventitium* dicitur
omne illud, quod Filius familias advenit ex alia
causa, quam ex enumeratis; ut puta, quod ad-
venit, seu acquiritur ipsi per testamentum ab
avo, vel avia, vel aliquo alio factum, aut ex ar-
tificio, sive ex prospera fortuna, vel hujusmo-
di.

234 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. dist. IV.*
di. Et horum bonorum adventitiorum, si fuerint adventitia ordinaria, usumfructum habet pater, quamdiu filius est sub sua potestate: dominium autem eorum remanet filio.

Additio I.

* Dixi notanter, *si fuerint adventitia*; nam aliter sentiendum de adventitiis extraordinariis: ubi bene nota distinctionem inter bona adventitia ordinaria, & extraordinaria seu irregularia, quorum priora sunt, de quibus Paterfamilias usumfructum habet: posteriora vero, quorum usufructu is non gaudet: qualia enumerantur sequentia quinque I. Quæ donantur Filiofamilias a Principe, vel Augusta. *L. Cum multa 7. C. de Bonis, quæ Liberis.* II. Bona, quæ Filiofamilias relinquuntur conditione hac expresse adjecta, ne ad Patrem perveniat usufructus. *Authent. Excipitur C. Eodem* III. Illa, quæ dissentiente Patre consequitur ex successione vel alio iusto titulo. *L. ult. C. Eodem.* IV. Ea, quæ Filiusfamilias adipiscitur succedendo una cum Patre vel Matre in Bona defuncti fratris, aut sororis. *Authent. Item C. Eodem.* V. Si Pater sponte renuntiet usufructui sibi a lege permissio. *Authent. Idem est §. 2. C. de Bonis, quæ Liberis, &c.* *

Additio II.

* Cæterum hæc ipsa Patris potestas in Filiosfamilias tollitur I. Morte ipsius Patris non solum naturali, sed etiam civili, puta, si Pater propter

Quest. II. De Peculio Filii familias, necnon &c. 235
pter grave delictum deportetur, seu in perpetuum mittatur exilium &c. II. Per adeptam a filio aliquam Dignitatem: sic apud Romanos Jure Novellarum *Novell.* 81. a potestate Patria fuerunt liberati filii Consules facti, vel saltem Consulares, Præfecti prætorii, Magistri militum &c. quinimo teste Illustriss. Cancellario intimo de Schmid *in Comment ad Jus Bavaricum Tit. 3. art. 2. n. 37.* hodierno tempore plerique indulgent Consiliariis Principum hoc privilegium exemptionis a Patria potestate. III. Per Emancipationem, si nimirum Pater filium coram publico judicio claris, & expressis verbis ex sua Patria potestate dimittit, ac liberum facit. IV. Justis nuptiis, idque de consuetudine (non autem de jure positivo) in omnibus ferme Europæ partibus, maxime si matrimonio juncti non amplius habitant in domo paterna. V. Professione Religiosa, qua ex altiori motivo Professi per vota se potius conjiciunt in potestatem sui Superioris. VI. Per susceptionem ordinum, quoad hoc, ut bona post Clericatum acquisita pleno jure habeant, nec Patri amplius usufructus quærat. VII. Saltem in Patria nostra vi Juris Bavarici eximuntur a Patria potestate liberi, qui etiam necdum nupti propriam tamen œconomiam, & focum tenent, certas proprias negotiationes, aut opificia instituunt &c. dummodo id fiat cum præscitu, & consensu Patris, quem consensum pater absque valde gravibus causis denegare non debet, si Proles jam vigesimum quintum annum compleverit. Videatur Illustriss. Schmid *l. c. art. 1. & 2.**

14. Quantum attinet ad alteram quæstionis partem, seu ad Bona uxoris, est notandum, alia esse bona uxoris dotalia, alia paraphernalia. *Bona dotalia* aliud non sunt, quam dos, quæ ab uxore, vel ab alio ejus nomine datur marito ad onera matrimonii sustinenda, nimirum ad alendam uxorem, liberos, familiam &c. hæc enim cura præcipue incumbit marito. *Bona paraphernalia* Uxoris econtra dicuntur res illæ, quas uxor præter dotem, quam marito pro oneribus matrimonii dedit, simul attulit, sibi que reservavit: prout etiam inter paraphernalia computantur, quæ Uxor ex successione parentum, vel fratrum acquirit. Hoc prænotato, sit

15. CONCL. I. Quamvis uxori remaneat proprietas dotis marito allatæ (excepto uno, vel altero casu) nihilominus plena Bonorum dotalium administratio, & ususfructus ad maritum attinet, idque tum ad alendam uxorem atque familiam, utpote quæ cura specialiter incumbit marito, tum ad alia onera matrimonii subeunda. Ita communis, estque clare decisum *l. 2. § l. Dotis fructum. ff. de jure dotium.* cum concordantiis. Imo dotis proprietas ita remanet penes Uxorem, ut pro ea sint ipsi tacite hypothecata omnia bona mariti, donec sibi dos restituatur. *text. clar. l. In rebus. C. de Jure dotium.* Quare soluto matrimonio per mortem viri præfertur Uxor in repetenda dote omnibus aliis personalibus creditoribus, etiam tempore prioribus, & hypothecam non habentibus. Quin etiam durante matrimonio,
 si ma-

Quæst. II. De Peculio Filii familias, necnon &c. 237

si maritus ad inopiam vergit, ita ut periculum sit, ne dotem aggrediatur, & absumat, fac est uxori eam repetere. *arg. cit. l. in rebus C. Eod.* & amplius declarat Layman. l. 3. tract. 4. cap. 13. num. 7.

16. Dicitur notanter in Conclusionem, *excepto uno, vel altero casu*: nam duo præcipue dantur casus, in quibus Dominium dotis plene ad maritum transit, sed cum obligatione tantundem soluto matrimonio restituendi. Primus est, si dos consistat in numerata pecunia, vel aliis rebus usu consumptibilibus *arg. l. Res in dotem ff. de Jure dotium*. Secundus est, si res dotales usu non consumptibiles, utputa fundus, domus &c. æstimatæ dentur, non quidem eo solo animo, ut sciatur earum valor, si forte deperditæ vel diminutæ fuerint culpa mariti, sed ita æstimatæ, ut æstimatio faciat venditionem & emptionem: nam tunc maritus acquirit Dominium ipsarum, & summæ pecuniariæ taxatæ velut pretii debitor efficitur, ac (nisi secus conventum fuerit) soluto matrimonio potest retinere rem, & offerre pecuniam taxatam *text. clar. l. Quoties. C. de Jure dotium*. Est autem inter dotem, quæ transit in Dominium mariti, & quæ non transit, hoc notabile discrimen, quod in casu, quo dos transit in Dominium mariti, rerum dotalium periculum ad maritum spectet *arg. cit. l. Res in dotem ff. Eod.* quod alioquin ad Uxorem, tanquam Dominam earum rerum, pertineret: quia quælibet res domino suo stat, aut cadit, melioratur

Q 3

238 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. dist. IV.*
tur vel perit. Verum de dote plura Jurispe-
riti.

17. CONCL. II. Quantum est de Jure Cæ-
sareo, & nisi erecta aliqua pacta dotalia aliter
disponant, Uxor in Bona paraphernalia non so-
lum proprietatem, sed etiam plenum dominium
atque administrationem habet, ita ut maritus
ea nolente nequaquam hujusmodi Bonis sese
immiscere possit, quamvis bonum atque consul-
tum sit mulieri, quæ seipsam committit mari-
to, res etiam suas pari arbitrio gubernari. Ita
habetur expresse in Jure Civili *l. Hac lege, C. de*
Pactis Conventis, estque communis. Additur
tamen, *quantum est de Jure Cæsareo*: quia in
aliquibus locis præsertim extra Romanum Im-
perium existentibus, servantur aliæ leges, non
vero Jus commune Cæsareum, prout nomina-
tim de Belgio testatur Herincx *disp. 1. de Con-*
tractibus num. 55.

Additio.

* Quinimo Juris Civilis Interpretes apud
Chlengersperger *l. 2. Instit. Imp. Tit. 8. q. 1. &*
2. scribes, etiam in Romano Imperio quo-
ad certos casus concedunt in paraphernalia
Uxoris marito non quidem Dominium, bene
tamen legitimam administrationem, ita, ut,
quamvis fructus non lucretur, possit tamen
eos in suam, & uxoris utilitatem (non vero in
dispendium) impendere *Leg. fin de Pactis con-*
ventis: ubi notabilem distinctionem faciunt in-
ter *paraphernalia & receptitia* Bona uxoris:
priora

Quest. II. De Peculio Filii familias, nec non &c. 239

priora dicunt, quæ Uxor jam dotata præter dotem habet, aut acquirit ex successione Parentum, Fratrum &c. aut aliunde ex prospera fortuna: *posteriora* vero, seu receptitia esse dicunt, quæ Uxor, dum dotem sibi constituit, ad liberum usum expresse sibi reservavit, nec in mariti potestate esse voluit; & quoad hæc ultima ne quidem administrationem concedunt marito, quamvis eadem facile possit præfato expresse, vel tacite concedi quoad priora. *

18. Ex dictis infertur, virum graviter peccare, consumendo, ac dilapidando Bona paraphernalia Uxoris sine ejus licentia, utpote cum rem alienam absumat. Quinimo etiam si marito committatur Bonorum paraphernalium administratio, adhuc tamen is gravem admittit injustitiam, si prædicta Bona in potationes, venerem, aliasque prodigas aut turpes alienationes expendit. Gobat *tract. 5. Quinarii. c. 24. n. 4. & seq.*

19. Infertur ulterius, etiam Uxorem graviter peccare, & quidem mortaliter, si summam notabilem ex bonis mariti, vel quorum administratio ad ipsum pertinet, eo rationabiliter invito accipiat: quia accipit illud, cujus dominium, vel certe administratio ad ipsam non pertinet, sed ad maritum, qui exinde tenetur providere familiæ. Additur notanter, *summam notabilem*: quia non peccat mortifere, si quantitas judicio prudentis, spectato statu, opibus, aliisque circumstantiis non sit notabilis: imo in hujusmodi furtis major ad peccatum mortale requiritur quantitas, quam in aliis. Verum de

240 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Ec. dist. IV.*
hoc, & quando uxor peccet, furripiendo ex
bonis communibus, plura inferius (c) agen-
do de furto.

Additio I.

• *Quær.* An etiam Acquæstus numerentur
inter Bona uxoris: ante Resp. notandum, Ac-
quæstus vocari illa lucra, quæ constante matri-
monio opera & industria æquali utriusque con-
jugis acquiruntur; hincque, si maritus pemi-
cillo, & uxor acu phrigia pingendo lucrum
capiant, tale cujuslibet lucrum particulare non
computatur inter Acquæstus; quoniam non
contingit communi industria: adeoque respec-
tu cujuslibet potius numeratur inter sua para-
phernalia. H. N.

Resp. Acquæstus quoad medietatem merito
inter bona uxoris numerantur, hincque uxori
post mortē mariti illa medietas restituenda est,
nisi aliter quoad pacta dotalia fuerit conventū,
aut particularia adsint statuta, vel consuetudi-
nes. Ita Barbosa in c. 2. de Donat. inter virum
& uxorem n. 6. Gonzalez ibidem num. 5. & Gu-
tierrez lib. 2. Pract. Quæst. 118. num 4 ac pro-
batur ex ipso cap. de Donat. inter virum & uxo-
rem, ubi soluto matrimonio cogitur vir resti-
tuere dotem, & dividere bona NB. quæ com-
muniter eis obvenerunt; adeoque signum est,
quod medietas Acquæstuum merito inter Bona
uxoris numeretur. Prasumuntur autem esse
Acquæstus illa lucra tempore matrimonii ac-
quisita, quæ conjugibus ex communi nego-
tia

Quest. II. De Peculio Filiifamilias, necnon Sc. 24
tiatione, mercatura, aut cauponaria eveniunt,
vel etiam, quæ ex talibus opificiis, aut actibus
obtinentur, quorum lucra ex emptione & ven-
ditione rerum a potiori causantur; ubi uxores
æque ac mariti pecuniam recipiunt, atque exin-
de communem quærunt sustentationem, e g.
talía lucra sunt. quæ obtingunt vi suæ artis vel
opificii Pistoribus, Cerevisiariis, Lanionibus,
Libariis, placentarum coctoribus, Unguen-
tariis, Saponariis, &c. *

Additio II.

* Dixi notanter: *nisi particularia adsint Sta-
tuta*, quæ nimirum aliter disponunt circa Ac-
quæstus, prout in Jure Bavarico *Tit. I. art. I.*
statuitur, quod equidem uxor deficientibus
liberis accipiat dimidietatem Acquæstuum; ast
his extantibus sive ex isto, sive ex præcedenti
matrimonio tantum partem filialem. Hoc ta-
men Statutum Illustriss. Commentator de Schmid
ibid. n. 40. ac seqq. intelligit de illis præcise
mulieribus, quæ non exercent cum marito com-
munem cauponariam, negotiationem, aut nun-
dinationem: durissimum enim videtur, quod
aliqua Materfamilias, concurrentibus v. g. Li-
beris alterius matrimonii debeat esse contenta
unica tantum portione filiali, ita, ut notabi-
lem adhuc partē de dimidio laboris, ac sudoris
sui cogatur relinquere privignis suis, qui tamen
plerumque ingrati sunt, & honestissimis etiam
Novercis sua invident. Videatur in emergen-
tia casus allegatus Illustriss. Commentator in
Tit. I. art. I. Sc. art. I. *

QUÆSTIO III.

De Bonis, & Dominio Clericorum Beneficiariorum.

SUMMARIUM.

20. *Bona Clericorum quadruplicia, nempe*
21. *Bona patrimonialia,*
22. *Bona quasi patrimonialia seu industrialia,*
** Inter qualia bona computantur redditus*
Stolæ, & distributiones quotidianæ, seu
Præsentie?
23. *Bona mere Ecclesiastica, &*
24. *Bona parsimonialia Clericorum.*
25. *Clerici seculares Beneficarii habent plenum*
Dominium Bonorum patrimonialium.
26. *Imo & quasi patrimonialium seu industrialium.*
27. *Corollaria.*
28. *Possunt etiam pro libitu disponere de Bonis*
parsimonialibus.
29. *Bonorum mere Ecclesiasticorum acquirunt qui-*
dem Dominium, sed cum onere superflua in
pias causas erogandi.
30. *Quod procedit de facto.*
Divisio Bonorum Ecclesiasticorum, quando sit
facta?
31. *Rationes, probantes dictum Dominium Cleri-*
corum.

Quæst. III. De Bonis, & Dominio Clericorum. Sc. 243

32. Rationes ostendentes obligationem erogandi
superflua in pias causas.

33. Quo jure Beneficiarii teneantur superflua in
pias causas erogare?

Referuntur diversæ sententiæ.

(a) Tract. 4. Dist. 6. quæst. 4.

34. Sententia probabilior.

35. Dicta obligatio est personalis Clericorum.

36. Corollarium.

37. Solvitur instantia.

(b) Dist. 3, n. 4.

38. Quantitas sufficiens ad peccatum mortale ra-
tione bonorum Ecclesiasticorum male expen-
sorum; quæ?

39. Et quomodo computanda?

40. Objectiones notabiles solvuntur.

41. Bona Ecclesiastica, quomodo dicantur res
Dei?

42. Item res seu patrimonia pauperum?

43. Clerici, in quo sensu dicantur Dispensatores
Sc. Bonorum Ecclesiæ?

44. An Clerici testari possint? remissive.

20. **C**ELEBRIS est hæc Quæstio, tractans de
Dominio Clericorum Beneficiorum,
id est eorum, qui habent Beneficium Ecclesia-
sticum, sive curatum, sive non curatum. Pro
cujus resolutione notandum; quod bona Cle-
ricorum quadruplicia distingui soleant: vide-
licet bona patrimonialia, quasi patrimonialia,
seu industrialia, mere Ecclesiastica, & tandem
parsimonialia.

21. Bona patrimonialia Clericorum dicuntur
ea,

244 *Traçt. VII. De Justit. & Jur. Eccl. dist. IV.*
ea, quæ Clericis obveniunt hæreditate, donatione, arte, aliave profana causa, qua solent & Laici acquirere.

22. *Bona quasi patrimonialia seu industrialia* sunt, quæ a Clericis acquiruntur ex industria spirituali, sive ex extraordinariis functionibus Ecclesiasticis absque Beneficio: velui celebratione Missarum votivarum, Concionibus, Confessionibus audiendis, Cantu Ecclesiastico, agendo Capellanum, ac hujusmodi. Et recte cum Navarro *Traçt. de Redditibus Ecclesiastic. monit. 19.* Bona quasi patrimonialia Clericorum dicuntur ea omnia, quæ sunt quesita ratione Clericalis Ordinis, vel officii, alia ratione, quam Juris recipiendi fructus beneficiales.

Additio.

* Atque hinc etiam redditus Stolæ, id est, illa bona, quæ Parochis ex Benedictione Nuptiarum, administratione Sacramentorum, ac Sepulturis &c. obveniunt, communior Doctorum modernorum inter bona industrialia seu quasi patrimonialia numerat; quia Clericis eujusmodi ratis non intuitu Beneficii, sed præcise intuitu laboris spiritualis per modum stipendii dantur. Quod idem Covarruvias, Pirrhing, Engel, & Thuscus sentiunt ob paritatem rationis (uti credunt) de distributionibus quotidianis, seu illis fructibus, qui dantur Canonicis intuitu cujusdam laboris, nimirum si præsentem in Choro existant. Nihilominus, quoniam distributio-

Quest. III. De Bonis, & Dominio Clericor. Sc. 249

nes illæ quotidianæ ex ipsis bonis mere Ecclesiasticis communiter desumuntur, easdem adhuc naturam Bonorum mere Ecclesiasticorū retinere, alii existimant, quod saltem intellige, si alii fructus grossi præter distributiones quotidianas non adsint. De quo vide Jus Canonicum *lib. 3. Decret. Tit. 25. §. 1. n. 9.* & Vincentium Petra apud Schmalzgruber. *lib. 3. Tit. 4. §. 4. n. 77. & 78. **

23. *Bona mere Ecclesiastica* sunt illa, quæ a Clericis acquiruntur ratione alicujus Beneficii Ecclesiastici, quod habent: qualia bona sunt ea, quæ acquiruntur intuitu Episcopatus, Canonatus, Parochiæ, aut alterius Beneficii Ecclesiastici; uti sunt ordinarii redditus eorum, decimæ, fundationes, fructus agrorum, aliarumque rerum ad Beneficium ipsum seu Ecclesiam pertinentium.

24. *Bona tandem parsimonialia* Clericorum dicuntur ea, quæ Clericus aliquis ex redditibus Ecclesiasticis de congrua sustentatione parcus, quam conformiter suo statui honeste potuisset, vivendo sibi subtrahit. His prænotatis, sit

25. CONCL. I. Clerici sæculares Beneficarii habent plenum dominium Bonorum suorum patrimonialium, unde de istis libere donare, aut alio modo disponere possunt, imo etiam testari, seu testamentum facere. Ita communis, & habetur clarissime *cap. Quia nos. & c. Relatum. 12. de Testament. ibi: Caterum quæ Clericis, ex hereditate, vel artificio, aut doctrina proveniunt, distribuantur pro arbitrio decedentis. Accedit ratio: quia Clerici sæculares nullo modo*

modo abdicarunt dominium Bonorum suorum, sicuti abdicare solent Religiosi

26. CONCL II. Etiam de Bonis quasi patrimonialibus seu industrialibus Clerici sæculares libere disponere possunt, imo etiam testari. Ita Lessius *lib. 2. cap. 4. n. 37.* Navarrus, Covarruvias, & alii communiter, paucis exceptis. Ratio est: quia ejusmodi Bona præstantur a Fidelibus absque ullo onere expresso, vel tacito, dandi superflua pauperibus (quale tamen onus Bona Beneficiorum habent annexum) sed dantur eis veluti stipendium suæ sustentationis, & tanquam merces laborum suorum, atque operum personalium spiritualium sibi præstitorum. Unde talia non immerito æquiparantur Bonis Clericorum patrimonialibus; nam *dignus est operarius mercede sua. Luc. c. 10.*

27. Ex dictis infertur cum cit. Lessio, & aliis, quod Clerici non magis ex Bonis quasi patrimonialibus teneantur in pios usus expendere, quam ex Bonis patrimonialibus; nam amborum Bonorum habent plenum dominium, ac liberam administrationem. Infertur ulterius, quod, si Clerici de his vivant, vel expendant in pias causas, tantundem accipere possint de Bonis Ecclesiasticis, & de eis disponere ad libitum, sicut de Bonis patrimonialibus: quia, cum habeant jus vivendi ex Beneficio Ecclesiastico, non tenentur vivere ex aliis suis bonis; unde, si de his vivant, possunt uti compensatione.

28. CONCL. III. Insuper de Bonis parsimonialibus, quæ Clerici de congrua sustentatione
parcius

Quæst. III. De Bonis, & Dominio Clericor. &c. 247

parcius vivendo sibi ex redditibus, sive Bonis Ecclesiasticis subtraxerunt, possunt iidem Clerici pro libitu disponere. Ita Covarruvias *c. 7. de Testam. num. 9.* Lessius *n. 39.* Engel *Tit. de Testam. n. 7.* & alii satis communiter contra Abbatem, & nonnullos alios. Ratio est: quia hujusmodi pars fructuum Ecclesiasticorum est justa merces eorum, qui Ecclesiæ serviunt: hinc redeunt fundamenta prioris Conclusionis. Major difficultas est de cæteris Bonis seu redditibus mere Ecclesiasticis, quæ congruæ sustentationi superfluunt, de quibus loquendo, sit

29. CONCL. IV. Clerici Beneficarii acquirunt defacto verum Dominium hujusmodi Bonorum Ecclesiasticorum, id tamen habent cum onere, superflua in pauperes, aliasque pias causas erogandi. Ita quoad primam partem probabilior, simulque communior Doctorum, præsertim modernorum, quamvis sit contra Navarrum *tr. de Redditibus. quæst. 1. monit. 21. & seqq.* Sannig. *distinct. 5. de Justit. & Jure. quæst. 4.* & multos alios tum Theologos, tum Canonistas, præcipue antiquiores, quos refert Lessius *l. 2. c. 4. n. 41.* quique volunt, Clericos non esse Dominos illius portionis superflue, sed solum Oeconomos, & Dispensatores, adeo, ut ex iustitia teneantur eam erogare in pias causas, & si secus egerint, teneantur ad restitutionem Ecclesiæ, pauperibus, vel aliis piis causis faciendam ex aliis Bonis, quæ pleno jure obtinent, puta ex patrimonialibus, industrialibus, vel parsimonialibus. Et hæc quidem
senten-

sententia non caret sua probabilitate, simulque veluti tutior in praxi merito tenenda.

30. Nihilominus data Conclusio est probabilior, & inter modernos communior, quæ tamen solum procedit *defacto*, hoc est, pro tempore post divisionem Bonorum Ecclesiasticorum, per Simplicium Papam circa annum Domini 470. factam. Siquidem tunc crescente multitudine Clericorum, variisque subortis incommodis dictus Pontifex Bona Ecclesiastica in quatuor partes divisit, quarum prima tribuebatur Episcopo, secunda Clericis, tertia pauperibus, & quarta fabricis Ecclesiasticis: fuitque isthæc divisio per Gelasium Papam confirmata, ut habetur *c. de Redditibus. c. Concesso. & c. Quatuor. 12. q. 2.* Porro ante factam ejusmodi divisionem Bonorum Ecclesiasticorum (quorum altera parte Clericis attributa simul fuerunt erecta Beneficia Ecclesiastica) omnes oblationes atque redditus erant bona communia singulis, prout quisque opus habebat, distribuenda, & vivebant Clerici in communi, sicut modo Religiosi.

31. Probatur nunc prima pars Conclusionis taliter explicata ex Jure Canonico: nam *cap. un. de Clericis non resident in 6.* dicitur, quod Clerici, qui extra casus a Jure concessos non intersunt Divinis Officiis, *si de distributionibus ipsis quidquam receperint, rerum sic receptorum Dominium non acquirant*: ergo supponitur, quod alii Clerici Beneficiarii, qui intersunt Divinis Officiis, acquirant Dominium suorum reddituum Ecclesiasticorum, atque distributio-

num

Quest. III. De Bonis, & Dominio Cleri. &c. 249

num quotidianarum; alioquin frustra privarentur non interessentes tali Dominio. Deinde Concilium Lateranense sub Leone X. & S. Pius V. in sua constitutione, quæ incipit *Ex proximo*. (& habetur Tom. 2. Bullarii Romani. Constitut. 135. disti Pontificis) statuunt, atque declarant, quod Clerici Beneficarii pro rata omissionis horarum Canoniarum *fructus non faciant suos*; ergo cæteri recitantes censentur fructus facere suos: nam argumentum a sensu contrario in jure reputatur fortissimum. Et hoc ipsum clarius ostendit Concilium Trid. Sess. 24. cap. 12. de Reformat. ubi vult, quod Clericus, in casu ibidem expresso delinquens, *privetur dimidia parte fructuum, quos ratione etiam præbendæ, ac residentie fecit suos*. Ubi ponderandum ly *quos ratione præbendæ, ac residentie fecit suos*. Accedit ratio: quia Clerici sæculares Beneficarii defacto capaces sunt Domini; ergo, cum tot jura illud ipsis concedere videantur super redditus Ecclesiasticos, non est hoc eisdem dene-gandum.

32. Altera pars Conclusionis, quod Clerici tale Dominium habeant cum onere, superflua in pauperes aliasque pias causas erogandi, est communis Doctorum sententia, de qua testantur Lessius *loc. cit. n. 47*. Herincx *disp. 4. de Just. & Jure n. 130*. asserens, apud Doctores communiter esse indubitatum, Clericos graviter esse obligatos ad superflua expendenda in pias causas, Lugo *disp. 4. de just. & jure. sect. 2. n. 1*. dicens, quod communis est omnium Do-
R
ctorum

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

250 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Eccl. Dist. 17.*
Etorum sententia, adesse talem obligationem,
ac alii. Et hoc desumitur imprimis ex *can. 39.*
& 76. Apostolorum. atque ex pluribus textibus
Juris Canonici: ut ex *c. Quia tua 12. q. 1.* ibi:
omne, quod superest, in causis piis ac religiosis
erogandum est Eccl. & c. Res Ecclesie. 12. q. 1. &
alibi. Hinc S. Urbanus Papa (atque refertur
in Breviario Romano die Festo ipsius, 25.
Maji) de Bonis Ecclesie attributis scripsit his
verbis; *Ipsa res fidelium, que Domino offerun-*
tur, non debent in alios usus, quam Ecclesiasti-
cos, & Christianorum fratrum, vel indigentium
converti: quia vota sunt fidelium, & pretia
peccatorum, ac patrimonia pauperum. Con-
cordat. Concilium Trid. Sess. 25. c. 1. de Reform.
ubi *Omnino eis (Episcopis aliisque Beneficia*
habentibus) interdicit, ne ex redditibus Ecclesia-
sticis consanguineos familiaresve suos augere stu-
deant: cum & Apostolorum Canones prohibeant,
ne res Ecclesiasticas, que Dei sunt, consanguineis
donent: sed si pauperes sint, iis ut pauperibus di-
stribuant. Ita Trid.

33. Quo autem Jure hujusmodi obligatio
erogandi superflua in pias causas incumbat Be-
neficiariis, variant Doctores. Et quidem,
quotquot cum Navarro negant, Clericos ac-
quirere Dominium talium bonorum mere Ec-
clesiasticorum superfluatorum, consequenter in-
ferre solent, eos jure naturali, ac Divino ex
motivo virtutis Justitie teneri talia in pias cau-
sas expendere; ne alioquin alienum rapere,
aut male expendere convincantur. Alii vero
qui tale Dominium clericis admittunt, iterum

Quest III. De Bonis, & Dominio Cleri. &c. 251

in diversas abeunt sententias; inprimis enim nonnulli volunt cum Layman *l. 4. tract. 2. c. 3. n. 3.* eos nihilominus ex virtute justitiæ obligari. Aliqui cum Lessio *lib. 2. cap. 4. num. 47.* & Soto arbitrantur, eam obligationem procedere solum ex præcepto positivo Ecclesiæ, passim in SS. Canonibus inculcato: cui sententiæ favet Heriucx *loc. cit. n. 135.* Quidam cum Fagnano in *c. Si quis sane n. 1. & seqq. de Peculio Clericor.* asserunt, Beneficiarios teneri ex lege charitatis redditus superfluos in pauperes erogare. Sed hanc sententiam reliqui admittunt duntaxat in casu, quo adsunt pauperes in extrema, vel gravi necessitate constituti: nam tunc equidem tenentur Clerici (imo & Sæculares) eisdem de superfluis subvenire ex præcepto charitatis, non vero extra talem casum necessitatis, ut alibi (a) dictum.

34. Alii tandem, & quidem probabilius asserunt cum cit. Lugone *n. 16. & seqq.* dictam obligationem oriri ex virtute Religionis, & qualitate ipsorum bonorum, quæ sunt res Dei, atque ex primæva fundatorum intentione, per Ecclesiam ipsumque beneficium in institutione, vel receptione beneficii Ecclesiastici acceptata, & cultui Divino specialiter deputata, ut proinde non nisi pie & religiose expendi debeant. Ratio est: quia hujusmodi bona sunt specialiter oblata, & destinata ad cultum Divinum, unde & dicuntur *Rei DEI, vota Fidelium &c.* eaque bona recipiunt Clerici Beneficarii ab Ecclesia sub ista obligatione (hoc
R 2 est,

252 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Eccl. Dist. IV.*
est, tanquam *Vota Fidelium*, & *Res DEI Eccl.*)
per textus proxime allegatos: ergo hoc ip-
so tenentur Clerici ex motivo Religionis ab
Ecclesia & Fundatoribus intento superflua in
cultum Divinum, piasque causas expendere,
atque aliter expendendo peccabunt contra vir-
tutem religionis, non minus ac hæres non ad-
implens vota realia defuncti. Nam & hujus-
modi vota, supposita tamen defuncti volunta-
te, atque adita hæreditate, obligant hæredem
ex virtute religionis, cujusmodi obligatio est
de jure naturali & Divino.

35. Notant tamen Doctores cum Lessio *lib. 2.*
c. 19. n. 48. quod hujusmodi obligatio sit perso-
nalis Clericorum: hinc alii ab his accipientes
non amplius hoc jure tenentur; nam quamvis
Beneficiarius ille res mere Ecclesiasticas super-
fluas male in causas profanas expenderit, nec
non & peccaverit, valida tamen fuit dispositio
ejus, cum habuerit Dominium illorum bono-
rum, licet cum onere personali superflua in pias
causas expendendi.

36. Ex dictis infertur cum D. Thoma *Quod-*
libeto 6. art. 12. quod Clerici talia bona, seu
redditus mere Ecclesiasticos superfluos in cau-
sas profanas impendentes obligentur quidem
ad agendam pœnitentiam, non vero ad facien-
dam restitutionem. Ratio est: quia, cum pec-
cent, si male expendant bona mere Ecclesia-
stica in res profanas, hinc tenentur agere pœ-
nitentiam de hoc suo peccato; restituere ve-
ro nihil tenentur, cum habuerint Dominium
talium bonorum.

37. Nec

37. Nec dicas. Si Clerici Beneficarii habent Dominium talium bonorum , ergo hoc ipso libere de eis disponunt , sicque non peccant illa expendendo etiam in causas profanas. Resp. enim negando consequentiã : quia, ut jam supra (b) dictum , *Dominium est Jus perfecte disponendi de re corporali , nisi lege prohibeatur* : in proposito autem Clericis Beneficariis prohibitum est, tales redditus Ecclesiasticos in causas profanas expendere, & quidem non solum jure Canonico pluribus in locis, verum etiam jure naturali & Divino, dum ex motivo virtutis Religionis jubentur bona Divino cultui specialiter destinata, Deoque oblata non nisi ad dictum finem causasque pias expendere.

38. Verumtamen circa hoc advertendum , quod notabilis summa, sufficiens ad constituendum peccatum mortale ratione superfluoꝝ bonorum Ecclesiasticorum in causas profanas expensorum , vocetur ea, non quæ furto sublata sufficeret ad peccatum mortale , sed quæ censeri potest pars aliquo modo notabilis respectu ipsorum reddituum superfluoꝝ beneficarii ; prout observat Lugo *loc. cit. n. 42.* Herincx *num. 134.* Molina , Coninch, & alii. Ratio diversitatis est : quia Clerici habent Dominium illorum bonorum , non sic fur in re furtiva. Deinde hic non versamur in materia Justitiæ , sicuti accidit in furto ; cum obligatio dandi superflua in pias causas oriatur ex motivo duntaxat religionis , sicque satis sit ad vitandam gravem culpam, eadem taliter expendere, ut, si

254 *Traët. VII. De Justit. & Jur. Eccl. Dist. IV.*
non mathematice, saltem moraliter quis ipsa
pie & Religiose expendisse dici possit: quod sal-
vatur, quamdiu notabilis dictorum reddituum
pars male non impenditur.

39. Insuper præter detracta bona patrimo-
nialia, industrialia, & parsimonialia hic habenda est ratio personæ Clerici, & aliarum circum-
stantiarum; nam, quæ respectu inferioris Be-
neficiarii possent censerī superflua, non sunt
talia respectu alterius in altiori gradu constituti;
& quæ cæteroquin male impensa dici possent,
concurrentibus certis circumstantiis talia non
sunt, unde hæc prudenti, simulque pio iudicio
discernenda veniunt.

40. Objicies majoris claritatis gratia cum Na-
varro, & aliis contra primam partem datæ Con-
clusionis. In c. *Quia juxta*. 16. q. 1. dicitur:
Juxta Sanctorum Patrum traditionem novimus,
res Ecclesie vota esse Fidelium, pretia peccato-
rum, & patrimonia pauperum. Insuper D. Au-
gustinus, relatus c. *Si privatim*. 12. q. 1. & rur-
sus c. *Quod autem*. 23 q. 7. loquens de bonis
Ecclesiæ, inquit: *Non illa nostra sunt, sed pau-*
perum, quorum procuracionem quodammodo ge-
rimus, non proprietatem nobis usurpatione dam-
nabili vendicamus cum pluribus concordantiis:
ergo si bona Ecclesiæ sunt res Dei, & patrimo-
nia pauperum, & ipsi Clerici duntaxat eorum
dispensatores, & quo iammodo procuratores,
non proprietarii, hoc ipso non habent Domi-
nium ipsorum. Resp. negando consequentiam,
& explicando dictas, atque alias consimiles
auctoritates.

Quest. III. De Bonis, & Dominio Cleri. Sc. 255

41. Inprimis enim bona Ecclesiastica dicuntur *rei Dei*, quatenus cultui Divino specialiter sunt dedicata, & oblata a fidelibus: non autem, quasi Dominium eorum præcise maneat penes Deum, cum certum sit, eorum Dominium transire in Ecclesiam, juxta illud *c. Nulli 12. q. 2. Omne, quod Domino consecratur, Sanctum Sanctorum Domino erit, & ad jus pertinebit Sacerdotum.*

42. Deinde hujusmodi bona dicuntur *Res, seu patrimonium pauperum* tum ex eo, quia collata fuerunt ad honestam sustentationem Ministrorum Ecclesiæ, qui ante erectionem beneficiorum & divisionem bonorum Ecclesiasticorum (de qua *n. 30.*) vere pauperes erant, & nihil proprii in particulari habebant: tum etiam ea dicuntur bona sive patrimonium pauperum, non proprie & quoad Dominium seu proprietatem, sed quoad debitum seu obligationem erogandi eadem pauperibus, in quantum necessariâ & decentem sustentationem excedunt, prout explicat Fagnanus *cap. Si quis sane num. 4. & de peculio Clericorum.* Et quidem ejusmodi obligatio etiamnum habetur, non quidem ex debito justitiæ, sed religionis.

43. Tandem Clerici dicuntur dispensatores, & quodammodo Procuratores bonorum Ecclesiæ, alludendo ad tempora primitivæ Ecclesiæ, atque ante erectionem beneficiorum, & divisionem bonorum Ecclesiasticorum, per Simplicium Papam primum factam; nam antea Clerici erant pauperes, nihilque in particulari posside-

R 4 bant,

256 *Tract. VII. De Justit. & Jur. Eccl. Dist. IV.*
 bant, sed eis per Episcopos bona Ecclesiæ, aliâ-
 que a fidelibus oblata opportune divideban-
 tur, prout habetur *c. Episcopus. & c. Præcipi-*
mus 12. q. 1. & alibi. Quodsi nonnullæ aucto-
 ritates reperiantur, quæ videntur loqui de
 tempore post factam prædictam divisionem,
 eæ intelligendæ sunt de bonis ipsi duntaxat Ec-
 clesiæ addictis, utputa agris, vineis, aliisque
 possessionibus (nam horum Clerici beneficiarii
 etiam defacto sunt solum administratores) non
 vero loquuntur de ipsorum redditibus: imo ho-
 rum Dominium acquirunt Clerici, sed cum
 onere superflua in pauperes erogandi, ut supra
 ostensum.

44. Num autem Clerici de bonis suis testari
 valeant, commodius dicetur *Tract. seq. Dist. 3.*
 agendo de Testamentis. *Quest. 5.* ubi præsens
 materia amplius declaratur.

QUÆSTIO IV.

De Dominio Religiosorum.

S U M M A R I U M.

45. Religiosi solemniter professi sunt incapaces Do-
 minii rerum temporalium.
46. Quid de Novitiis, ac emittentibus vota sim-
 plicia in Societate JESU?
47. Habent Religiosi quasi Dominium bonorum spi-
 ritualium.
48. Qui Religiosi habeant Dominium rerum tem-
 poralium in communi?

49. De-

49. *Dominium illud non est omnino liberum.*

(c) Tract. 8. Dist. 3. Quæst. 4. n. 38. & seqq.

45. **C**ONCL. I. Religiosi solemniter professi sunt in particulari penitus incapaces omnis Domini, ac juris rerum temporalium, ita, ut nemo eorum quidquam suo nomine, seu tanquam proprium possit tenere. Ita certa, & communis omnium. Patet hoc inprimis ex c. *Cum ad Monasterium, de Statu Monachorum.* ibi: *Nec æstimet Abbas, quod super habenda proprietate possit cum aliquo Monacho dispensare: quia abdicatio proprietatis, sicut & custodia Castitatis, adeo est annexa Regula Monachali, ut contra eam nec Summus Pontifex possit licentiam indulgere. & alibi. Concordat Concilium Trident. Sess. 25. c. 2. de Regularibus. plura circa hoc statuens.*

46. Dicitur, Religiosi solemniter professi: quia Novitii retinent Dominium bonorum suorum. Quinimo etiam illi, qui in Societate JESU finito biennio probationis emittunt tria vota substantialia, sed simplicia solum, Paupertatis, castitatis & obedientiæ, adhuc retinent Dominium bonorum suorum per aliquod tempus a Superioribus præscribendum, quo faciant abdicationem bonorum suorum; quamvis interim eo Dominio licite uti non possint sine consensu Superiorum propter votum simplex paupertatis: prout patet ex Bulla Gregorii XIII. *Ascendente Domino* 1584. edita, habeturque Tom. 2. *Bullarii Romani. Constitut. 89. dicti Pontificis.*

47. Additur etiam in conclusione, *bonorum temporalium*: quia jurium, & bonorum spiritualium possunt Religiosi habere Dominium. vel quasi Dominium; unde simplex Religiosus retinet jus honoris, ac famæ suæ juxta D. Thomam 2. 2. q. 186. art. 7. ad 4. item jus eligendi, præsentandi, confirmandi, absolvendi, suscipiendi alimenta de bonis communibus monasterii, ac hujusmodi, adeo, ut etiam possit agere nomine proprio super hujusmodi juribus in ordine ad spiritualia bona sibi competentibus, casu quo negarentur: nam per votum paupertatis Religiosi non renuntiant bonis spiritualibus nec juribus prædictis, sed tantum temporalibus, sive bonis exterioribus. *Miranda tom. 1. Manualis Prælat. Quæst. 28. art. 1. in fine. & alii.*

48. CONCL. II. Religiosi professi cujuscunque ordinis (excepto ordine FF. Minorum de Observantia, & Capucinorum) possunt in communi habere Dominium bonorum temporalium, ita, ut hæceorundem congregationes, monasteria seu domus vero dominio possideant. Ita rursus certa, & communis, atque habetur expressum, & novissime concessum in Concilio Trid. *Sess. 25. cap. 3. de Regularibus.*

49. CONCL. III. Nihilominus Dominium istud Religiosorum in communi, atque Monasteriorum non est omnino liberum & independens, sicuti est Dominium Sæcularium. Ita certa, & communis. Ratio est: quia Sæculares possunt libere disponere de rebus suis: Dominium

nium vero Religiosorum in communi habet annexum onus, ut non possit monasterium alienare bona immobilia, vel etiam mobilia pretiosa, nisi ex justa causa, & servatis debitis juris solemnitatibus, atque assensu Summi Pontificis (quavis in Germania, & quibusdam locis remotis de consuetudine, atque ob locorum distantiam, & difficultatem adeundi Summum Pontificem sufficiat assensus Episcopi, ut notat Ludov. Engel Tit. *De rebus Ecclesiæ non alienandis* n. 15.) Quod si secus fiat, alienatio illa est irrita, atque non solum alienans bona Ecclesiastica, sed etiam sic alienata suscipiens incurrit pœnam excommunicationis, juxta *Extravag. Ambitiosæ* tit. *De Rebus Ecclesiæ non alienandis*. Cæterum, an Religiosi possint condere Testamentum, vel facere donationem mortis causa, dicetur infra (c) suo loco: alia vero melius ex specialibus singulorum ordinum Regulis, & constitutionibus patebunt.

DISTINCTIO V.

De Aquisitione Dominiæ.

QUÆSTIO I.

De modis generatim acquirendi rerum
Dominium, bonisque incertis, ac The-
sauris inventis.

SUM.

SUMMARIUM.

1. *Res corporales alia, quæ carent Domino.*
1. *Alia, quæ habent Dominum certum vel incertum.*
3. *Quibus modis generatim acquiratur rerum Dominium?*
 - (a) *De hoc Dist. seq. per totum.*
 - (b) *De hoc agetur Tract. 8. per totum.*
4. *Quid de hoc modo acquirendi rerum Dominium Jure belli?*
 - (c) *Tract. 4. Dist. 7. Quæst. 4.*
5. *Res, quæ nullius sunt, Jure naturæ fiunt primo occupantis. Limitatur hoc.*
 - * *Quid sentiendum de bonis Peregrinorum?*
6. *Bona incerta, quæ? & ad quid teneatur eorum inventor?*
7. *An Dominus amittat rerum deperditarum Possessionem:*
 - Ac Dominium?*
8. *An ab inventore retineri possit post diligentem inquisitionem Domini?*
 - Refertur aliorum sententiæ.*
9. *Thesaurus, quid?*
 - * *Corollarium.*
10. *Thesaurus inventus cujus sit?*
11. *Quid dicendum spectato Jure civili?*
 - * *Quid, si inveniatur fortuito in alieno fundo?*
12. *Quid, si Thesaurus inveniatur in alieno fundo, vel data opera arte magica?*
13. *An licitum sit emere fundum, in quo scitur latere Thesaurum?*
 - * *Num Thesaurus spectet ad Emphyteutam?*

1. **A**DVERTENDUM, quod res corporales, quæ sub Dominio proprietatis cadere possunt, generatim sunt duplicis generis. Quædam enim etiamnum nullius sunt, sed carent proprio Domino, ut sunt gemmæ in litore maris, pisces maris, volucres cœli & alia hujusmodi, quæ necdum in dominium cujuscumque deveniunt. Et horum Dominium potissimum acquiritur occupatione, id est, talia sunt regulariter primo occupantis.

2. Aliæ vero res corporeæ sunt, quæ habent Dominum. Et hæc rursus distinguuntur in eas, quæ habent certum Dominum; uti sunt bona Petri, bona Pauli, &c. & in eas, quæ habent Dominum incertum, id est talem, de quo ignoratur, quis ille sit; ut, si invenio rem perditam ab altero, & nescio, quis ille sit. Et hæc alio nomine solent dici *bona incerta*.

3. **CONCL. I.** Tribus præsertim modis generatim rerum corporalium Dominium acquiri solet. I. Jure naturali, seu Gentium: & hoc fit multipliciter, nimirum occupatione, nativitate, alluvione, specificatione, accessione, confusione, commixtione, ædificatione, plantatione, fructuum perceptione, & traditione, de quibus plura in progressu. II. Solet acquiri rerum Dominium jure civili, atque canonico; idque contingit potissimum mediante præscriptione, atque usucapione, utpote quæ ad magis conservandam pacificam hominum conversationem

262 *Traët. VII. De Justit. & Jur. Ec. Dist. V.*
sationem, præcludendasque infinitas lites per
leges tum civiles, tum Ecclesiasticas fuit in-
troducenda & constituta. (a) III. Acquiritur re-
rum Dominium privata hominum voluntate,
dum per varias conventiones, pacta & contra-
ctus, homines Dominium rerum sibi antea pro-
prium in alios transferunt, (b)

4. His addi posset modus acquirendi rerum
dominium jure belli (intellige) justit. Verum
modus iste potest comprehendere sub primo, quo
acquiritur rerum dominium jure gentium,
& commode reducitur ad occupationem:
quamvis enim hæc potissimum habeat locum
in iis rebus, quæ antea nullius sunt, ac proinde
jure gentium fiunt primo occupantis, tanquam
potioris, tamen ad occupationem etiam reduci
possunt capta ab hostibus, eo quod & hæc, si
sint mobilia, regulariter fiant primo occupan-
tis, ut alibi dictum. (c)

5. CONCL. II. Res illæ, quæ nullius sunt,
jure naturæ ac gentium fiunt primo occupan-
tis, nisi lege aliqua humana earum dominium
cuiuspiam alteri applicetur. Ita communis, ha-
betur expressum §. *Fera inst. de rerum divisione*
ibi: *Fera igitur bestie, & volucres, & pisces,*
& omnia animalia, quæ mari, cælo, & terra
nascuntur, simul atque ab aliquo capta fuerint,
Jure gentium statim illius esse incipiunt: quod
enim ante nullius est, id naturali ratione occupan-
ti conceditur. Quod idem ibid. §. Lapilli. 18. sta-
tuitur de gemmis in litore maris repertis.

Addi-

Quæst. I. De modis generatim acquirendi &c. 263

Additur notanter in Conclusionem, *nisi lege aliqua humana earum Dominium cuiuspiam alteri applicetur*; nam tunc esse standum dispositioni talis legis communis, utpote justæ. atque auctoritate publica in bonum communitatis latæ: prout fit in bonis vacantibus, id est, in bonis morientium sine hærede, & absque facta aliqua dispositione; huiusmodi enim bona, quamvis Dominum amplius non habeant, non fiunt primo occupantis, sed ex dispositione juris applicantur Fisco L. 1. 4. § 5. C. De bonis vacantibus.

Additio.

* Quodsi illi, qui ab intestato moriuntur, fuerint Peregrini, eorum bona pariter non fiunt primo occupantis, sed ex juris ordinatione applicantur per Episcopum causis piis, si hæredes extantes non sciantur, vel ea bona hisce e. g. ob nimiam distantiam ex una, & rerum relictarum minorem æstimationem ex altera parte extradi nequeant. *Authent. Omnes Peregrini. C. Communia de Successionibus.* Crederem optimum fore, si præter expensas funerales residuum in simili emergentia daretur ad legendas Missas pro defuncto Peregrino. *

6. CONCL. III. Bona incerta (id est, ea, quæ quidem Dominum habent, sed ignoratur quis ille sit; uti sunt bona casu amissa, & ab altero inventa, aut quæ in periculo naufragii projecta fuerunt in mare, & postmodum ad litus evaserunt) huiusmodi, inquam, bona incer-

ta quisquis repererit, obligatur ea restituere veris Dominis, si eos dignoscere possit, teneturque ad Dominos illos dignoscendos moralem diligentiam adhibere. Ita Doctores communiter post D. Augustinum *lib. 50. Homiliarum. Hom. 9.* & refertur *c. si quid 14. q. 5. ibi: Si quid invenisti, & non reddidisti, rapuisti: quantum potuisti, fecisti.* Ratio est: quia ille, qui ejusmodi res amisit, earum Dominus esse non desinit: atqui unaquæque res debet reddi Domino suo; ergo.

7. Nec obstat, quod rerum mobilium deperditarum, ita, ut ignoremus, ubi sint, illico amittamus possessionem *arg. l. Si id, quod ff. de Acquir. possess. ibi: Si id, quod possidemus, ita perdidimus, ut ignoremus, ubi sit, deponimus possidere.* Resp. enim primo, hoc non procedere, si adhuc adhibemus diligentem inquisitionem ad recuperandum ejusmodi rem amissam: nam quamdiu intendimus, quærimus, & sollicitamus, ut inveniatur, necdum penitus perdita est possessio ipsius, sed retinetur adhuc civilis possessio cum spe recuperandi etiam naturalem, uti notavit Zasius *ad cit. l. Si id, quod num. 5. & 8.*

Resp. secundo, quamvis rerum deperditarum, ita ut post frustra adhibitam diligentem inquisitionem ignoremus, ubi sint, amittamus possessionem, non tamen idcirco perdimus ipsarum Dominium, siquidem facilius amittitur rerum possessio, quam Dominium *l. Si quis vi, ff. de acquir. possess. cum similibus.* Quia igitur
Do-

Quest. I. De modis generatim acquirendi §c. 265

Dominium rei deperditæ remanet adhuc penes priorem dominum, hinc oritur obligatio eandem restituendi vero Domino, si inveniatur: & quorundam contraria persuasio merito reprobatur a D. Hieronymo in lib. Levit. ac refertur c. Multi 14. q. 5. illis verbis: Multi sine peccato putant esse, si alienum, quod invenerint, teneant: Sed dicunt, Deus mihi dedit: cui habeo reddere? Discant ergo peccatum hoc esse simile rapinæ, si quis inventa non reddat.

8. CONCL. IV. Quodsi post diligentem inquisitionem factam Dominus talium rerum incertarum v. g. amissarum, & ab alio inventarum, amplius dignosci non possit, juxta communem magisque piam sententiam eæ erunt pauperibus erogandæ, aut in alios pios usus infundendæ; quamvis non desint Doctores, probabiliter asserentes, quod res illæ inventæ licite ab inventore retineri possint, si post diligentem inquisitionem factam dominus illarum non compareat. Ratio primæ partis est: quia, si res ipsæ Domino amplius restitui non possunt, saltem restitui & applicari debent iis, quibus velle Dominus præsumitur, ut applicentur: atqui tales sunt pauperes, & aliæ piæ causæ: nam quilibet rationabiliter velle præsumitur, res suas applicari pauperibus, aut aliis piis causis ad remedium animæ suæ, si eas alia ratione acquirere nequeat.

Altera nihilominus pars Conclusionis probatur auctoritate Doctorum satis gravium, qui eam probabilem censent, inter quos sunt Les-

S

fius

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III,

266 *Traçt. VII. De Justit. & Jur. Ec. Dist. V.*
sius l. 2. cap. 14. n. 48. Layman lib. 3. traçt. 1.
c. 5. n. 24 Herincx disp. 4. de Just. & Jur. q. 8.
n. 149. Mastrius disp. 3. Theol. Moral. n. 52. So-
tus, Petrus Navarrus, Ledesma, Medina, & alii :
siquidem nullo (inquirunt) claro jure naturali,
aut Ecclesiastico prohibetur inventor ejusmo-
di bona inventa retinere. Quinimo videtur
communitas hominum in talem retentionem
tacite consentire : siquidem hac ratione com-
pensari solent fortuita rerum amissarum damna,
& qui hodie amisit, cras casualiter inveniend
rem alterius, cujus Dominus post adhibitam de-
bitam diligentiam investigari nequit, rursus re-
sarcire poterit jacturam rei suæ antea deperditæ.

9. CONCL. V. *Thesaurus est vetus quædam*
depositio pecuniæ, cujus non extat memoria, ut jam
dominum non habeat. Ita definitur Thesaurus
l. Nunquam. ff. De acquirendo rerum dominio.
& sequuntur Doctores communiter. Dicitur,
depositio pecuniæ : ubi sub nomine pecuniæ in-
telliguntur quævis opes mobiles, puta gemmæ,
vasa, catenæ, numi aurei & argentei. L. un.
C. De thesauris Et additur, vetus: quia, si non
sit vetus, adeo, ut amplius non extet me-
moria ejus, non censetur Thesaurus proprie
dictus.

Additio.

* Hinc, si e. g. inveniatur cista repleta num-
 mis, ex quorum saltem nonnullorum incisis
 figuris v. g. moderni Imperatoris vel ex ipso
 anno, cusæ monetæ appposito eruitur, hanc
 pecu-

Quest. I. De modis generatim acquirendi §c. 267

pecuniam non ita pridem, puta tempore novissimi belli fuisse absconditam, talis cista inventa non poterit dici proprie Thesaurus, sed si resciaur, restituenda erit Domino: alias vero inter bona incerta computabitur; sicque eodem modo, uti in præcedentibus de bonis incertis ab alio inventis erit discurrendum.

10. CONCL. VI. Spectato jure naturali, & gentium, Thesaurus proprie dictus transit in Dominium inventoris, utpote primo occupantis; spectato tamen jure communi civili opus est distinctione. Ita Lessius *lib. 2 cap. 5 num 5.* Layman *loc. cit. n. 23.* & alii. Ratio primæ partis est: quia, quæ nullius sunt, jure naturali & gentium fiunt primo occupantis: atqui Thesaurus proprie dictus nullius est, cum jam Dominum non habeat; ergo. Nec obstat, quod fortan ex signis possit cognosci, a quorum majoribus fuerit reconditus. Resp. enim, hoc nihil referre; quia, quod desinit tanto tempore possideri, cessavit pariter esse in Dominio cujusquam. Et huic parti favet textus cit. *l. Nunquam* ff. *De acquirendo rerum Dominio* ubi post datam thesauri definitionem illico subiungitur: *Sic enim sit ejus, qui invenerit, quod non alterius sit.* Verum Glossa ibidem hoc intelligit, quando quis in suo fundo Thesaurum invenit: alias vero dicendum censet, prout habetur *L. 1. C. De thesauris*, & s. *Thesauris Instit. De rerum divisione.* quæ est altera pars nostræ conclusionis. Pro ejus intelligentia sit

11. CONCL. VII. Spectato jure civili,
S 2 Thesau-

Theſaurus in proprio fundo inventus totus eſt inventoris: ſi vero in alieno fundo, non data ad hoc opera, ſed fortuito Theſaurum quis invenit, utpote arando terram, vel alio quocunque caſu, dimidium erit Domini fundi, & dimidium inventoris. Ita expreſſe habetur in jure civili *cit. L. un. C. De theſauris. & §. Theſauros. 39. Inſtit. De rerum diviſion.* Et quidem, cum hæc conſtitutio pœnalis non ſit, ſed ſecundum æquitatem naturalem lata, ac definitiva proprietatis rerum, videtur obligare in conſcientia ante judicis ſententiam, prout notant Leſſius, & Layman. *loc. cit.* poſt Covarruviam, Cajetanum, Navarrum, & alios, & concordant proxime dicta. *n. 6.*

Additio.

* Si inquiras, an pariformiter Theſaurus caſu fortuito in alieno fundo repertus dividatur, poſito, quod inveniatur in loco ſpectante ad fiſcum, aut ad aliquam communitatem, vel ad Eccleſiam, puta, ſi reperiatur in ipſa Eccleſia vel ejusdem cæmeterio &c. Reſpondeo affirmative. Ita enim deciditur *cit. §. Theſauros Inſtit. De rerum diviſ.* Nec dicas, juxta citatum textum juris Theſaurum in loco ſacro caſu fortuito repertum pertinere ex toto ad inventorem. Reſp. enim diſting. anteced. Si ejusmodi locus ſacer pariter ad inventorem quaſi ad Dominum ſpectet; v. g. ſi reperiretur in propria ſua privata domeſtica Capella, conceditur: ſi locus hic ſacer ſpectat ad aliquam Eccleſiam, nega-

Quest. I. De modis generatim acquirendi §c. 269
negatur : non enim Ecclesia debet esse deterio-
ris conditionis , ac alii. Chlingensperg. *Lib. 2.*
institut. Tit. 1. q. 35. § 36.

12. CONCL. VIII. Quod si quis data opera
in alieno fundo Thesaurum scrutetur , atque
inveniat sine consensu Domini, totum fundi Do-
mino reddere compellendus est , atque ulterius
puniendus : si autem Thesaurus arte magica,
quamvis in proprio fundo repertus fuerit, tunc
totus fisco adjudicabitur per sententiam judi-
cis, idque sit in pœnam criminis. Ita habetur
cit. L. un. C. de thesauris, & sequuntur Docto-
res communiter. Quamvis Herincx *loc. cit.*
n. 148. recte notet, quod utraque hæc dispo-
sitio juris, utpote pœnalis, non obliget ante
sententiam Judicis , ad instar aliarum pœna-
rum.

13. CONCL. IX. Qui scit alicubi Thesau-
rum latere , & emit locum, antequam effo-
diat, nullam facit venditori injuriam, & fit
Dominus totius Thesauri postmodum eruti.
Ita desumitur ex *l. a Tutore 67. ff. de rei ven-*
dicat. & tenent Lessius , Herincx *n. 149.* ali-
que passim. Ratio est: quia eruit postea The-
saurum ex proprio fundo, nec tenebatur priori
Domino indicare ipsum, imo neque hic fuit in
ejus Dominio. Huc quadrat Parabola a Chri-
sto allata de thesauro invento in agro, quem
idcirco quis emisit legitur. *Matth. cap. 13.*

Additio I.

* Quæres, an, si quis equidem non absolute emat illum locum, in quo noscit latere Thesaurum, bene tamen dictum locum accipiat in Feudum, vel Emphyteusin, an, inquam, talis Emphyteuta vel Feudatarius fiat Dominus totius Thesauri ex illo loco a se eruti, vel num debeat potius medietatem Thesauri restituere Domino directo? Resp. Thesaurum talem ab Emphyteuta vel Feudatario ipsomet repertum spectare ex integro ad Emphyteutam, seu Feudatarium. Quinimo, si Thesaurus iste inveniretur casu fortuito ab alio tertio, adhuc saltem medietas Thesauri præfato Emphyteutæ &c. tribuenda esset, pertinente altera medietate ad inventorem. Ratio est: quia Dominium utile non ad Dominum directum, sed ad Emphyteutam seu Fundatarium spectat, adeoque huic posteriori, non priori competit frui hac utilitate ex inventione Thesauri eveniente. Ita cum Haunoldo, Illung, & Card. de Lugo, la Croix lib. 3. part. 2. n. 108. Christ. Chlingensperg *de Jure Feudali cap. 10. Q. 2.* qui tamen hic, etiam in *institut lib. 2. tit. 1. q. 34.* addit, hodiernis moribus ipsosmet Principes supremos jure Regalium Thesauros ubique in locis suorum sub litorum inventos vel ex toto, vel pro parte sibi attribuere. Quod idem testatur la Croix *loc. cit. n. 111* qui ultimus adhuc subjungit; quod memorati supremi Principes plus tamen faveant, ac relinquant illis, qui venas metallorum, quam qui latentem Thesaurum inveniunt, ut nimirum sic suos magis ad
inda-

Quest. II. De Venatione & Piscacione, ac Sc. 271
indagandas hasce metallorum venas, quæ alias
pars fundi censerentur; incitent. *

Additio II.

* Noster Pater Henno *Tom. 2. Tract. 2. quest.*
5. Conclus 5. Theologia Sc. ponit in formali-
bus sequens quæsitum: *Petes, an Princeps sta-*
tuere possit, ut Thesaurus ubicunque repertus e-
tiam in fundo proprio, totus sibi reddatur, ex-
cepta quarta, aut quinta parte Inventori relicta?
Resp. affirmative, quidquid contradicant aliqui,
quorum sententiam improbabilem vocat Clavis
Regia. Ratio est, quia si, non obstante jure Gen-
tium totum inventori adjudicante, potuerint Im-
peratores ad servandam pacem mediam partem as-
signare Domino fundi, & alteram inventori,
quidni posset Princeps supremus, aut respublica
fere totum sibi assignare ad sustinenda Regni, aut
*communitatis onera. Ita Auctor citatus. **

QUÆSTIO II.

De Venatione & Piscacione, ac variis ip-
sam concernentibus.

S U M M A R I U M.

14. Possunt Principes venationem, & piscationem
interdicere.

15. Solvitur instantia.

Jus naturæ aliud præceptivum, aliud per-
missivum.

S 4 * Corol-

* *Corollarium ad Principes.*

16. *Qui contra justam prohibitionem venatur, peccat, teneturque damnum compensare.*

17. *Quando censeatur gravis obligatio damni compensandi?*

18. *Is tamen acquirit dominium feræ capte.*

19. *Solvitur instantia.*

Duplex jus in proposito considerari potest.

20. *Quid de animalibus domesticis, vel in certo loco conclusis?*

* *De feris in insula, & de piscibus in lacu inclusis?*

21. *An fera laqueo intricata sit eximentis, vel laqueum ponentis?*

* *De columbis & apibus avolantibus.*

14. **C**ONCL. I. Non obstante, quod feræ sylvestres sub nullius dominio existant, ac proinde spectato jure gentium fiant primo occupantis arg. §. *Feræ Instit. de rerum divis.* adhuc tamen possunt Principes venationem, piscationem, & captionem hujusmodi animalium ex rationabili causa aliis interdicare. Ita Covarruvias *part. 2. in Reg. peccatum* §. 8. Lessius *cit. cap. 33. & seqq.* & alii satis communiter, quamvis non defuerint oppositum tenentes, quos referunt iidem Auctores. Conclusio desumitur inprimis ex receptissima praxi, qua in plerisque Regnis, ac Provinciis Principes talem faciunt prohibitionem. Accedit ratio; quia populus potest cedere juri suo; unde

Quest. II. De Venatione, & Piscatione, ac §c. 273

cum Principibus convenientem suo fastigio apparatus, atque honestas pro sua dignitate recreationes populus concedere teneatur, consuetudine hoc jus Principibus concessum esse, dicendum est. Idipsum suadetur ex eo; quia quilibet potest alium prohibere, ne in suo fundo venationem, aucupium, vel piscationem exerceat; ergo & Princeps pro suo territorio. Antecedens patet ex *l. Item, si fundi. ff. De usufructu §c.* ubi dicitur: *Aucupiorum quoque & venationum redditum ad fructuarium pertinere.* Et *§. Feræ Institut. de rer. divis.* Plane, qui alienum fundum ingreditur venandi, aut aucupandi gratia, potest a domino, si is præviderit, prohiberi, ne ingrediatur.

15. Néc dicas: Jure naturæ & gentium licitum est, animalia libera capere: atqui Princeps non potest tollere jus naturæ; ergo. Resp. enim, venationem esse jure naturæ licitam eatenus solum, quatenus ipsa non est prohibita jure naturæ, sicuti furtum; non autem sic, quasi ejus prohibitio ob rationabiles causas certis personis facta sit contra jus naturæ. Hinc sic explicata majori distinguitur minor: Princeps non potest tollere jus naturæ præceptivum, id est, illud, quo quidpiam jure Naturæ præcipitur, aut prohibetur, conceditur: non potest tollere jus naturæ negativum, seu permissivum tantum, & quoad unum vel alterum objectum determinatum, præsertim accedentibus justis causis, negatur minor, & consequentia; quia multa sunt jure naturæ permissa & licita, quæ tamen justis de causis jure humano

Postmodum prohibentur; alioquin certe nec
 esus carniū posset certis diebus ab Ecclesia in-
 terdici, cum sit jure naturæ licitus, id est, non
 prohibitus hoc jure.

Additio.

* Illud tamen recte monet Principes Waizen-
 negger de *Venat. lib. 4. n. 24. & seqq.* ut, dum
 aliis venationes prohibent, ipsimet eodem ju-
 re venandi ita utantur, quatenus exinde sub-
 diti non graventur contra charitatis & justitiæ
 Leges, prout utique fieret, si per equos vena-
 torios prata, & agri subditorum conculcentur,
 vel ex neglectu venationis feræ adeo multipli-
 centur, ut agris miserorum subditorum, qui
 venari prohibentur, valde gravia ac sæpe ma-
 jora, quam per integram steuram (uti sæpius
 meis auribus lamentantes audiui) inferant dam-
 na; ubi plane meo judicio ad restitutionem si-
 milium damnorum ex justitia obligantur; cum
 sint efficax causa intermittentes tales venatio-
 nes, & tamen rigidissime insuper prohibentes,
 ne similes rustici, aliive subditi feras occidant,
 vel per explosionem sclopetorum, aliisve suf-
 ficientibus mediis a pratis, seu agris arceant,
 atque depellant. *

16. CONCL. II. Qui stante tali prohibitio-
 ne in loco publico, seu per industriam humanam
 non concluso venatur, vel in publicis lacubus
 seu fluminibus piscatur, aut aucupio volucres
 capit, peccat contra justam prohibitionem, at-
 que virtutem justitiæ, & obligatur ad compen-
 satio-

Quest. II. De Venatione, Piscacione, ac &c. 275

sationem damni illati ; quamvis acquirat dominium feræ captæ, atque ad ius restitutionem non teneatur. Ita Sannig *disp. 2. de Justitia. q. 2. n. 14.* Lessius *loc. cit. num. 43.* Tannerus *tom. 3. disp. 4. q. 6. n. 355.* & alii. Ratio primæ partis desumitur ex dictis *n. 14.* nam talis non solum agit contra justam prohibitionem, sicque ratione commissæ inobedientiæ puniri meretur, sed etiam violat jus venandi, piscandi, in tali loco alteri competens.

17. Num autem in particulari casu isthæc obligatio restituendi, sive compensandi damnum illatum sit gravis, nec ne, dijudicandum erit ex qualitate injuriæ, vel læsione juris venandi, piscandi &c. Principi, vel reipublicæ competentis : item ex gravitate damni illati, ut puta si animalia capta sint magni pretii, & multa, adeo ut soboles ferina notabiliter extinguatur, vel si ob frequentiam venationis feræ sint redditæ fugaces &c. de quibus plura citatus Lessius Tannerus, Lugo *disp. 6. de Just. & Jur. sect. 7.* & alii, arbitantes : quod unam alteramve feram capere non censeatur notabiliter damnosum, ita, ut attingat culpam mortalem, nisi forsan quis ex officio & ob datum salarium adstrictus esset, feras talis sylvæ Domino ejusdem, vel habenti ibidem jus venationis restituere.

18. Altera pars Conclusionis ex eo probatur : quia talis fera sylvestris, vel avis, etiamnum gaudet naturali sua libertate, ac proinde necdum est sub dominio Principis aut domini fundi, sed est nullius ; ergo transit in dominium primo

primo occupantis, qualis in proposito censetur is, qui cepit eam. Ex quo protinus sequitur, quod is non teneatur restituere feram captam, utpote quæ antea nullius erat, & per capturam facta est sua.

19. Si dicas, hanc conclusionem sibi ipsi contradicere, dum nunc admittit, feram sylvestrem transire in dominium capientis, veluti primo occupantis; & tamen in priori parte asserit, talem peccare contra virtutem justitiæ, ac teneri ad restitutionem. Resp. negando illatum: nam quantum ad propositum, ac stante præfata prohibitione venandi, piscandi &c. duplex jus considerari potest. Primo quidem ipsum jus venandi, piscandi &c. in tali loco: & hoc, stante ejusmodi justa prohibitione, competit Principi, vel Domino territoriali, læditurque per venationem, vel piscationem ipso invito ab altero factam. Secundo jus in ipsam feram: & hoc non competit Principi, vel Domino territoriali, sicque per capturam feræ sylvestris, ceu gaudentis sua naturali libertate non læditur. Unde fit, quod ratione prioris juris læsi teneatur is, qui venatur vel piscatur in loco publico prohibito, ad competentem restitutionem, seu recompensationem damni illati, ratione alterius vero, utpote revera in feram non habiti, ad nihil teneatur.

20. Dicitur notanter in Conclusionem: *in loco publico, seu non concluso*; nam præsens Conclusio solum intelligenda est de iis animalibus, quæ necdum sunt mansuefacta, neque capta, atque in certo loco inclusa: secus enim dicendum

Quest. II. De Venatione, Piscatione, ac &c. 277
dum foret de animalibus natura mansuetis & domesticis, uti sunt gallinæ, anates domesticæ, oves, boves, porci, & hujusmodi; quæ proinde, si potestatem Dominorum longius aberrando evaserint, capere non licet, vel si ab aliquo capiantur, sunt Dominis restituenda; alioquin furtum committeretur. *§. Gallinarum Instit. De rerum divis.* Similiter licitum non est capere feras natura sylvestres, sed certo in loco jam conclusas, v. g. in hortis, vel in nemoribus muro circumdatis, aut pisces ex piscinis &c. talia enim animalia jam non amplius gaudent sua naturali libertate, sed, cum per industriam humanam contineantur sub tali certa custodia, existunt sub Dominio ejus, qui est Dominus illius horti, nemoris, piscinæ &c.

Additio.

* Ast ponamus, feras quasdam in Insula valde spatiosa, puta duarum vel trium leucarum, vel pisces in lacubus amplissimis e g. in Lacu Podamico vulgo Bodens-See, Starnbergensi &c. inclusos, existentne hæc animalia sub dominio illius, ad quem spectat Insula, seu Lacus, aut certum ejusdem spatium, vel fient capientis eo modo, quo in fluminibus? Ante resolutionem notandum pro junioribus, *Lacus* dici illas aquas, in quibus pisces non habent æque liberum in- & egressum, ac in fluminibus, qui Lacus si sint majores, vocantur germanice *See*, si minores; *Wenher*: discernuntur autem ambo a stagnis, eoquod proprie *Stagna* vul-

278 *Tract. VII. De Justit & Jur Ec. Dist. V.*
 go *Allt. Wasser*, censeantur aquæ relictæ ex ali-
 quo flumine suum alveum mutante, ubi sæpius
 copiosa pars piscium cum sua genitura rema-
 net. Hoc notato, equidem de stagnis, & lacu-
 bus minoribus, atque etiam suo modo de majori-
 bus, ubi tamen aquæ emitti, sicque pisces ad
 libitum facile capi possunt, meo judicio non est
 difficultas, quod memorati pisces spectent ad
 Dominum lacus, seu stagni ob dicta præceden-
 tia. Discurrendo autem de omnino majoribus,
 ubi nec aqua emitti, sicque nec pisces ad libi-
 tum capi possunt, Resp. non deesse graves Au-
 ctiores, qui cum Cardinali de Lugo, Lessio,
 Haunoldo, Dicastillo, & aliis apud la Croix
Lib. 3. p. 2. n. 257. existimant, eodem modo sen-
 tiendum hic esse, sicuti prius quoad animalia
 in liberis nemoribus, seu fluminibus existentia,
 eo quod, etsi aliquo modo sint inclusa, vi-
 deantur tamen in tantum adhuc sua gaudere
 libertate, ut vix non æque difficulter in tanto
 districtu capi queant, ac in Sylvis, vel flumi-
 nibus, sicque eadem videatur ratio ac de prior-
 ribus. Atque de his ipsis loquitur noster P. Re-
 ginaldus Schöttl in suo Venatore scrupuloso,
Scrupulo 9. Nec puto, ejusdem doctrinam,
 qua ob rationem proxime allegatam sentit cum
 DD. citatis, continere (si in fonte legatur)
 ea paradoxa, quæ contra eum adducit *Illustr.*
Cancellarius de Schmid in suis *Commentariis*
ad jus Bavaricum Tit. 29. art. 4. n. 6. & de 19.
Profecto Magnif. D. Christophorus de Chlm-
gensperg. in *Universitate Ingolstadiensi cele-*
bris per plures annos juris Professor lib. 2.

Instit.

Quæst. II. De Venatione, Piscatione, ac Esc. 279

Instit. Tit. I. Q. 22. tenet tanquam probabilius, tales pisces captos cedere occupanti, assignans disparitatem inter piscinas, & similia stagna, ac lacus, simulque addens, quod auferentes non sint fures, alia tamen extraordinaria pœna afficiendi, sicut (meo iudicio) feripetæ in alterius Territorio, si deprehendantur, castigantur severissime, ex quo tamen non sequitur, quod fera capta non sit capientis. Conferantur dicta superius n. 16. *§ seqq.* *

21. Quæres I. Cui competat dominium feræ laqueo intricatæ, aut piscis nassa conclusi, si eximatur ab alio, quam ponente laqueum, vel nassam? Resp. hic variare Doctores: nam aliqui dominium adjudicant ejusmodi feras eximenti *arg. l. In laqueum ff. De acquir. rerum dominio.* ubi Summarium sic habet: *Quod in laqueum meum incidit, non est meum, nisi manualiter capiatur:* nonnulli autem videntur tenere oppositum. Verum rectius distinguitur cum Sannig. *cit. dist. 6. quæst. 2. num. 1. § 2.* Tannero *loc. cit. n. 356.* & aliis: quia vel fera, aut piscis inextricabiliter concludebatur laqueo, sive nassa, vel ita duntaxat, ut diu luctando sese adhuc expediret. Si primum, fit tendentis laqueum, vel ponentis nassam: quia nihil interest, an manu, vel instrumento quis feram apprehendat. Si secundum, fit eximentis illam feram, utpote quæ adhuc, antequam eximeretur, censetur habere naturalem libertatem. Et hoc totum videtur velle textus *l. in laqueum,* si bene perpendatur.

Addi.

* Quær. II. Cui competat dominium apum, aut columbarum ex tuo alveari, vel columbario avolantium? Resp. I. Examen apum tuarum avolans tamdiu spectat ad tuum dominium, quamdiu versatur in tuo conspectu, nec est difficilis ejusdem prosecutio: alioquin vero occupantis erit. Ita expresse deciditur in jure §. 14. *Instit. De rer. divis.* Resp. II. Quoad columbas avolantes, & alia similia animalia, quæ abire & redire solent, juxta formalia juris §. 14. *Institut. De rerum division.* hæc regula comprobata est, ut eousque tua esse intelligantur, quousque animū revertendi habeant; hincque nec pro tunc licet aucupium harum tuarum domesticarum columbarum, si in agros avolant, nisi sciantur notabiliter destruere semina. Porro animus revertendi videtur desinere tunc quando revertendi consuetudinē deseruerunt: uti in dubio, & nisi particulares circumstantiæ aliter suadeant, deseruisse eandem consuetudinem juxta multos præsumuntur; si quamvis in sua naturali libertate relicta, bis terve tempore consueto non redierint, vel jam duobus, aut tribus diebus emanserint, sese v. g. associando columbis alterius columbarii &c. Ita Molina *tom. 1. tract. 2. disp. 48.* Attenduntur pariter in simili casu particularia locorum statuta, & incolarum mores, ac praxis communis: sic enim noster Pater Franciscus Henno, Auctor alias satis rigidus *tom. 2. tract. 2. disp. 4. quest. 3. Conclus. 2.* testatur de sua patria ad
 • evitan-

evitanda jurgia & discordias legitimam ibi consuetudinem introductam esse, ut columbæ e columbario proprio ad alienum ultro divertentes fiant posterioris columbarii: quod meo judicio facilius adhuc admitti poterit, si tales columbæ, quamvis naturali libertati relictae duobus vel tribus diebus permaneant in posteriori columbario; aut si cum alienis columbis evolantes, cum ipsis iterum sæpius, puta ter, quaterve redeant ad alienum posterius columbarium. Item in Hispania teste Lugone reperitur specialis aliqua lex, quæ columbarum capturam, seu jaculationem permittit extra leucam a propriis columbariis existentium: idque ad declinandas varias lites.*

QUÆSTIO III.

De aliis modis acquirendi rerum Dominium jure Gentium.

S U M M A R I U M.

22. Inter modos acquirendi rerum Dominium est Nativitas.
23. Alluvio, & quando?
* De nova Insula, vel alvei mutatione.
24. Specificatio.
* Quidnam dicendum, si species nova possit reduci ad priorem materiam?
25. Accessio,
26. Confusio, & commixtio; & quomodo differant?

T

27. Re-

27. *Regula pro Confusione materiarum.*
28. *Alia regula pro commixtione specierum.*
29. *Specialis regula pro commixtione nummorum.*
30. *Cur nummi post commixtionem fiant accipientis, non alie res?*
31. *Ædificatio, quomodo sit modus acquirendi rerum Dominium?*
32. *Item Plantatio,*
** Solvitur objectio.*
33. *Fructuum perceptio, &*
34. *Traditio.*
35. *Solvitur instantia.*

22. **S**ECUNDUS modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Nativitas*; per quam nostra fiunt, quæ ex animalibus nostro Dominio subjectis nascuntur, uti habetur §. *Item ea* 16. *Instit. de rer. divisione.* Unde cui competit Dominium, vel saltem ususfructus pecudum, utputa ovium, equorum, vaccarum, & hujusmodi, etiam agnorum, hinnulorum, & vitulorum ex ipsis natorum Dominium acquirit.

23. Tertius modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Alluvio*. Porro *Alluvio* est incrementum latens, quo flumen tuo fundo paulatim aliquid adjicit, & adeo latenter, ut vix notari queat, quantum quovis momento accedat. Et quod per hujusmodi Alluvionem agro tuo flumen adjicit, Jure Gentium tibi acquiritur. Quodsi vero vis fluminis non latenter, sed aperte partem de prædio tuo

Quest. III. De aliis modis acquir. rer. Domin. 283

tuo detraxerit, & vicini prædio appulerit, palam est, eam tuam permanere; prout clarissime habetur §. *Præterea* 20. *Instit. Eod.*

Additio.

* Ad hunc tertium modum acquirendi Dominium per alluvionem etiam reducitur acquisitio novæ terræ vel per exsurgentem aliquam novam in flumine insulam, vel per alvei mutationem. Loquendo de nova aliqua insula §. 22. *Institution. de rerum divisione.* leguntur sequentia formalia: *Insula. quæ in mari nata est (quod raro accidit) occupantis sit; nullius enim esse creditur. At Insula in flumine nata (quod frequenter accidit) si quidem mediam partem fluminis tenet, communis est eorum, qui ab utraque parte fluminis prope ripam prædia possident pro modo scilicet latitudinis cujusque fundi, quæ prope ripam sit. Quodsi alteri parti proximior sit, eorum est tantum, qui ab ea parte prope ripam prædia possident.* Ita formalia textus, cui ex Chlinsperg. *lib. 2. Instit. tit. 1. q. 46.* prope finem subjungo, hodiernis moribus quandoque pro locorum diversitate natas de novo Insulas titulo Regalium sibi applicare Principes & territorii Dominos: quemadmodum in Bavaria Insulæ in Danubio ex inveterata consuetudine ad Principem spectant, secus in Oeno. Ita ille. Aliam distinctionem in Bavaria facit Illust. Baro de Schmid tribuens absolute Principibus Dominium quoad Insulas in fluminibus navigabilibus exortas, secus si non fuerint navi-

gabilia : videatur in Jure Bavarico *Land-Recht tit. 25. art. 8. n. 10. & seqq.* Discurrendo autem de naturali alvei mutatione, cui pro tunc acquiratur prominentis terræ Dominium, denuo ex textu Juris §. 23. *Inst. de rerum divisione*, desumitur ibi: *Quodsi (flumen) naturali alveo in universum derelicto ad aliam partem fluere ceperit, prior quidem alveus, vulgo Rinn. Saall eorum est, qui prope ripam ejus prædia possident, pro modo scilicet latitudinis cujusque agri, quæ prope ripam sit: novus autem alveus ejus Juris esse incipit, cujus & ipsum flumen est, id est publicus. Quodsi post aliquod tempus ad priorem alveum reversum fuerit flumen, rursus novus alveus eorum esse incipit, qui prope ripam ejus prædia possident. Alia sane causa est, si cujusdam totus ager inundatus fuerit; neque enim inundatio fundi speciem commutat, & ob id, si recesserit aqua, palam est, eum fundum manere, cujus & fuit. Hucusque decisio juris, quæ, cum clara sit, ulteriori explicatione non indiget.**

24. Quartus modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Specificatio*, per quam intelligitur formatio, seu introductio formæ, vel quasi formæ in alienam materiam, vel partim alienam, partim propriam. Sic qui bona fide, & nomine proprio ex sua & aliena lana vestimentum confecit, hac ratione ejus dominus efficitur, quamvis domino lanæ alienæ sit restituendus valor ipsius lanæ. Verum hic modus acquirendi rerum Dominium nonnullas habet

bet limitationes, de quibus agitur §. *Cum ex aliena. 25. Instit. De rerum divisione.*

Additio.

* Porro inter alias limitationes citato §. *Cum ex aliena. 25. Instit. De rerum divisione.* factas præcipua est, quod specificans etiam bona fide non fiat Dominus illius rei alienæ, in quam novam formam introduxit, si eadem species ad priorem rudem materiam reduci queat, uti contingit, si ex alieno argento fiat nova statua; ubi potius in simili casu remanet Dominium penes illum, qui antea extiterat Dominus ipsius talis materiæ. Et hinc, si talis statua ab aurifabro vendatur tertio, eadem potest rei vindicatione immediate repeti a Domino materiæ, apud quemcunque illa statua existat. Econtra vero, si pannifex ex emptæ alterius lana, quam ignoravit esse alienam, confecisset pannum, vel pistor ex alieno frumento farinam, seu panem, vel lanio ex alienis ovibus mactatis præparasset carnes, ac postea vendidisset tertio pariter existenti in bona fide, nequiquam posset per Dominum materiæ hujusce exigere immediate pannus, seu panis aut carnes ab illo tertio, cui talia iusto pretio vendebantur: neque etiam in conscientia tertius obligaretur restituere, sed potius, si ille, ad quem antea materia spectabat, habeat prætensionem, eandem vel contra auferentem, si rescitur, vel contra pannificem, seu pistorem, aut lanionem per actionem in factum (uti Juristæ ajunt) insti-

tuere deberet. Ratio est : quia, cum illa res nequeat utiliter redigi in priorem materiam, talis specificans, seu introducens inibi formam per ipsummet Jus factus est Dominus, quod dein Dominium transtulit per venditionem in tertium, & consequenter, cum non amplius maneat talis rei Dominus ille, ad quem antea spectabat materia, neque poterit eandem rem a tertio bonæ fidei possessore, qui exinde non est factus ditior, rei vindicatione exigere. Videatur desuper Chlingensperg. *lib. 2. Instit. tit. 1. q. 38. & quest. 39.* poteritque id pro resolutione multorum casuum deservire.*

25. Quintus modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Accessio*; cum videlicet quid ornatus causa alteri rei accedit, seu adjicitur : tunc enim, licet hoc pretiosius sit, quam id, cui adjicitur, Accessionis jure acquiritur Domino rei illius, cui adjectio facta est. Sic, si vesti tuæ intexatur purpura aliena, purpura vesti cedit, prout dicitur *loc. cit. §. Si tamen* 26. Addunt autem circa hoc Doctores limitationem, nisi purpura facile, atque sine læsione vestimenti posset eximi : tunc enim purpura illa esset separanda, suoque Domino in specie petenti reddenda ; alioquin autem sufficit pretium ejus reddere.

26. Sextus modus acquirendi rerum Dominium jure Gentium est *Confusio*. Cui accedit Septimus, qui est *Commixtio* : & hæc differt a Confusione penes hoc, quod in Commixtione corpora separata inter se quoad substantiam remaneant, prout fit in commixtione duorum
fru-

Qaest. III. De aliis modis acquir. rer. Domin. 287

frumentorum inter se ; in Confusione vero corpora in unum coeant, prout fit in permixtione mei & tui vini per errorem, aut industriam in eodem dolio facta.

27. Porro de his duobus modis in Jure §. *Si duorum* 27. & §. *Quod si frumentum*. 28. *inst. De rerum divis.* sequentes regulæ ponuntur. Prima, loquens de Confusione, talis est. Quando utriusque voluntate confunduntur materiæ duorum Dominorum, veluti si vina sua confuderint, aut ex vino & melle mulsum fecerint, totum corpus inde resultans utriusque commune est: idem dicendum, licet non voluntate amborum Dominorum, sed fortuito illa confusio facta fuerit.

28. Altera regula, loquens de Commixtione, sic habet. Quando species duorum Dominorum, utputa frumenta, ex utriusque voluntate commiscentur, efficiuntur communes: quia ex consensu utriusque singula v. g. grana, quæ cujusque propria fuerant, mutuo communicantur. Quod si casu ea commixtio facta fuerit, aut unus miscuerit sine alterius consensu, non fit aliquid commune: quia singula corpora in sua substantia durant, ac proinde non magis isto casu fit commune frumentum, quam grex intelligitur esse communis, si pecora unius mixta fuerint pecoribus alterius. Unde tunc arbitrio judicis æstimandum erit, quale cujusque frumentum fuerit; vel (juxta Glossam ibidem) ut cuilibet tantum frumentum restituatur, quantum fuit suum, quando non apparet, quodnam fuerit suum.

29. Speciale quid habetur in pecunia, sive nummis. *l. Si alieni* 78. ff. *De solutionibus.* ibi: *Si alieni nummi, inscio vel invito Domino, soluti sunt, manent ejus, cujus fuerunt* (& sic ante aliam mixtionem, postquam discerni nequeant, non sunt accipientis) Sed si mixti essent, ita ut discerni non possent: ejus fieri, qui accepit, in *libris Gaji scriptum est.* ita, ut actio Domino cum eo, qui dedisset, furti competeret. Et hoc est speciale in nummis, ut hi commixti propriis nummis, ita ut amplius discerni nequeant, transeant in Dominium accipientis, sive bona, sive mala fide v. g. a fure, emente a mercatore pannum, dati fuerint: sic tamen, quod Domino competat actio furti contra dantem, puta contra furem, qui illam pecuniam abstulit, & mercatori dedit. Quinimo & ipse fur, facta semel commixtione pecuniæ furtivæ cum propria, acquirit illius Dominium, sed duntaxat imperfectum, hoc est, cum obligatione tantundem restituendi, quantum furto abstulit.

30. Porro in assignanda disparitate inter commixtos nummos, & grana frumenti, & quod illi transeant in Dominium accipientis post commixtionem, non grana sine mutua utriusque Domini voluntate commixta, laborant Doctores. Congruentia tamen esse potest: tum quia majus periculum est in nummis, utpote præ cæteris rebus furto expositis, ac ne eorum Dominium semper maneat incertum: tum quia nummi a publica æstimatione, suum habent valorem, atque statim, ut expenduntur & commis-

miscentur, intelliguntur consumpti; non sic grana frumenti aliis permixta.

31. Octavus modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Ædificatio*. De hac §. *Cum in suo* 29. *Instit. De rerum divis.* statuitur primo, quod si quis in suo solo seu fundo domum ex aliena materia bona fide ædificaverit, ipse fiat Dominus ædificii: quia omne, quod solo inædificatur, solo cedit. Verumtamen Dominus materiæ, quamvis eam stante ædificio vindicare non possit, potest tamen petere satisfactionem pro materia; & si aliqua de causa dirutum sit ædificium, atque ipse materiæ æstimationem necdum accepit, potest hanc vindicare in specie. Deinde decernitur ibidem, quod, si quis vicissim in alieno solo scilicet ex sua materia domum ædificat, non solum tunc ædificium solo cedat, atque illius fiat domus, cujus est solum, sed insuper ædificans amittat proprietatem materiæ, ita ut diruto ædificio eam vindicare non possit: quia sic temere ædificando sua voluntate materia illa censetur esse alienata; videtur enim donasse, quod nullo jure urgente concedit. Verum hoc iterum habet suas limitationes, de quibus Jurisconsulti.

32. Nonus modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Plantatio*: de qua §. *Si Titius*. 31. *Instit. Eod.* habetur, quod, si quis alienam plantam in suo solo posuerit, ipsius erit; & e converso, si quis suam plantam in alieno solo posuerit v. g. in solo Titii, erit alterius, nempe Titii, dummodo radices egerit (nam an-

T,

tequam

tequam planta radices egit, ipsius permanet, cujus fuerat antea) quia sicut ædificia, ita multo magis plantæ & arbores solo cedunt, utpote cum a terra sustententur, capiantque inde alimentum, vitam & incrementum suum; atque hinc Jure Gentium fiunt illius, cujus est solum. Æstimationem tamen plantæ, atque impensi laboris mercedem repetere potest, qui in alieno solo plantas posuit, vel frumenta consevit, dummodo id bona fide factum sit; prout ibidem §. *seq.* subjungitur, atque in simili dictum est *n. preced.* de ædificante in alieno fundo.

Additio.

* Dices. Si ædificium, & planta, vel arbor cedit solo, ita ut Dominus fundi quoque acquirat talium rerum Dominium, tunc pari modo scriptura cedit chartæ, & pictura tabulæ, in qua scribitur, vel pingitur; cum pariter sint basis & substratum, in quo characteres & colores ponuntur: consequens dici nequit ob clarum textum in contrarium §. *Si quis in aliena.* 34. *Inst. De rerum divisione.* ergo nec antecedens. Resp. quoad scripturam in ordine ad Chartam papyraceam eodem modo esse sentiendum, sicut respectu soli quoad ædificium, & plantationem, uti expresse ob rationis paritatem deciditur *lib. 2. Instit. Tit. 1. §. 33.* ubi tamen de Jure Civili *loc. cit.* §. 34. pretiosa pictura expresse excipitur, ut ea quoad Dominium non cedat tabulæ; unde exceptio firmat regulam in contrarium in casibus non exceptis. *

33. Decimus modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Fructuum perceptio*. Porro de hoc modo sic habetur §. *Si quis a non Domino. Instit. 35. De rerum divis.* Si quis a non domino, quem dominum esse credebat, bona fide fundum emerit, vel ex donatione, aliave qualibet justa causa æque bona fide acceperit, naturali ratione placuit, fructus, quos percepit, ejus esse pro cultura & cura. Et ideo, si postea Dominus supervenerit, & fundum vendicet, de fructibus ab eo consumptis agere non potest. Ei vero, qui alienum fundum sciens possederit, non idem concessum est: itaque cum fundo etiam fructus, licet consumpti sint, cogitur restituere. Hæc ibi. Ex quibus patet, quod bonæ fidei possessor Jure Gentium fructus faciat suos, nec eos consumptos teneatur restituere vero Domino, si is postmodum comparuerit, & fundum evicerit: etsi secus sit de malæ fidei possessore; nam is etiam fructus perceptos cogitur restituere.

34. Ultimus tandem modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium est *Traditio*; de qua §. *Per traditionem Inst. eod.* dicitur sic: *Per traditionem quoque jure naturali res nobis acquiruntur, nihil enim tam conveniens est naturali æquitati, quam voluntatem domini, volentis rem suam in alium transferre, ratam haberi: & ideo cujuscunque generis sit corporalis res, tradi potest, & a domino tradita alienatur.* Hæc ibi.

35. Nec obstat, quod Traditio fiat privata voluntate hominum, rem suam in alios transferentium, ac proinde male videri possit, quod Traditio connumeretur inter modos acquirendi

di rerum Dominium Jure Gentium. Resp. enim negando sequelam : quia, quamvis Traditio fiat privata voluntate hominis, rem suam alteri tradentis, huic tamen Traditioni Jure Gentium, atque naturali convenit potestas transferendi rerum Dominium in alios. Sicut a pari, quamvis Occupatio rei sub nullius Dominio existentis fiat industria humana, atque voluntate privata cujuspian rem illam suo labore occupare satagentis, jus tamen, seu potestas transferendi rerum Dominium in primo occupantem convenit Occupationi ex Jure naturæ, atque Gentium, & non solum ex constitutione quadam humana (prout id convenit Præscriptioni, juxta dicenda *Distinct. sequenti*) atque ideo sicut Occupatio, ita & Traditio merito connumeratur inter modos acquirendi rerum Dominium Jure Gentium.



DISTINCTIO VI.

De Præscriptione & Usucapione.

Q U Æ S T I O I.

Quid, & quotuplex sit Præscriptio? Item
cur Lex Præscriptionis seu Usucapionis
sit introducta, & an valeat in Foro
Conscientiæ?

S U M M A R I U M.

1. *Præscriptio, quomodo sumatur?*
2. *Præscriptio, & Usucapio, quid?*
3. *An*

Quæst. I. Quid, & quotupl. sit Præscriptio? &c. 293

3. *An differant?*
4. *Jus Præscriptionis, quo Jure sit introductum?*
5. *Habet locum etiam in Foro Conscientiæ.*
6. *Id amplius ostenditur.*
7. *Nemo debet locupletari cum alterius jactura, quomodo?*
 - * *Præscriptio alia dicitur privativa, alia vero positiva. Addit. I.*
 - * *Alia ordinaria, alia extraordinaria, Additio II.*
 - * *Contra quas personas valeat introduci? Additio III.*
 - * *An per actus mere facultatis? Addit. IV. & V.*

1. **P**RÆSCRIPTIO sumitur in proposito pro acquisitione domini, atque elisione juris alterius, absque ejus consensu ex sola legis dispositione tempore legibus definito. Et de Præscriptione hoc modo sumpta merito impræsentiarum agitur, ut intellectis hactenus diversis modis acquirendi rerum dominium Jure Gentium, etiam percipiatur modus acquirendi rerum Dominum Jure Civili, & Canonico.

2. **CONCL. I.** *Præscriptio est acquisitio domini rei alienæ per possessionem ejus certo temporis spatio legibus definito bona fide continuatam. Ita in re communis, & concordat hæc definitio cum illa, quæ L. 3. ff. De usurpat. & usucap. habetur, ibi: Usucapio est acquisitio, vel adjectio domini, per continua-*
tio-

tionem possessionis temporis lege definiti. Ubi tamen per ly acquisitio domini etiam subintelligitur elisio juris alterius, utpote per quam similiter suo modo acquiritur jus aliquod, quod antea alteri competebat: cæteræ autem particulæ patebunt ex decursu.

3. Porro, licet inter Præscriptionem & Usucapionem nonnullas Doctores differentias assignare conentur, defacto tamen exrecepto modo loquendi plerumque inter se confunduntur: nisi quod Usucapio proprie tantum rebus corporalibus conveniat, at vero Præscriptio generaliore habeat significationem, & rebus tam corporalibus, quam incorporalibus competat. Verum quidem est, quod Præscriptio triennalis (qualis datur inter res mobiles) frequentiori usu in Jure dicatur usucapio; ex quo proinde nonnulli cum Glossa *L. 3. ff. De usurpat. & usucap.* deducunt aliam differentiam inter Usucapionem & Præscriptionem, quod nimirum illa proprie sit rerum mobilium, hæc immobilium: quam differentiam etiam Doctor Subtilis *4. dist. 15. Quest. 2. §. De Secundo.* supponere videtur, ibi: *Ex hoc dico, quod Præscriptio in immobilibus, & Usucapio in mobilibus &c.* Sed hæc differentia non semper attenditur, nam in Jure Usucapio quandoque etiam ad res immobiles refertur, & econtra Præscriptio ad res mobiles; prout fit *§. 1. Inst. de usucap. & alibi*: unde parum, & ferme nihil ab invicem differunt, ratione cujus Doctores eodem modo de utrisque discurrunt.

4. CONCL. II. Jus Præscriptionis seu Usucapionis introductum est Jure humano positivo, tum Civili, tum Ecclesiastico, ob publicam utilitatem & quietem, ne incerta essent semper rerum dominia, & infinitæ orirentur lites circa earum proprietatem. Ita habetur l. 1. ff. *De usurpat.* estque communis. Ratio est: quia non illico sequitur, *rem istam emi, vel alter mihi donavit, legavit &c. ergo est mea*; nam si ille, qui mihi eam tradidit, Dominus non fuit, neque me Dominum facere potuit, juxta Reg. 79. *Juris in 6. Nemo potest plus juris transferre in alium, quam sibi competere dignoscatur.* Proinde, nisi Lex ob diuturnam possessionem bona fide habitam, & justo titulo comparatam illius rei dominium expresse mihi attribueret, nunquam de hoc securus forem: nam semper timere possem, ne quis superveniat, illius rei, tanquam ante plurimos annos sibi vel suis parentibus injuste ablatae, dominium sibi vendicans.

5. CONCL. III. Translatio domini facta auctoritate legis per Præscriptionem, atque Usucapionem justa est, simulque per eam transfertur rerum dominium nedum in Foro externo, sed etiam in Foro conscientiae, adeo quidem, ut, si Præscriptio cujusdam rei legitime sit completa, postmodum talis non amplius teneatur ad restitutionem rei jam præscriptæ, etiamsi postea certo cognoscat, rem fuisse alienam. Ita Doctores communiter. Ratio est: quia juste potest transferri rerum domi-

dominium per Legem communem justam, & legitime promulgatam; ergo idem dicendum de lege Præscriptionis.

6. Confirmatur. Quia Lex Præscriptionis ex una parte est plurimum utilis ac proficua Reipublicæ, & quieti communi, imo etiam necessaria ad rescindendas infinitas lites; ex altera vero parte per eam nemini infertur injuria: nam sicut hodie a Sempronio præscribitur contra Titium, huicque rem suam certo temporis spatio repetere negligenti ejusdem dominium vi Præscriptionis adimitur, ita vi ejusdem Præscriptionis potest Titius alio tempore quidquam præscribere contra Sempronium, vel quemcunque alium, qui negligit rem suam debito tempore repetere. Adde, quod talis sibi, ac propriæ negligentia, quam Jura ob bonum publicum merito castigant, culpam imputare debeat, si tanto tempore negligat rem suam repetere, quantum Jura requirunt ad Præscriptionem.

7. Dices. Juxta illud lumen naturæ notum *Nemo debet locupletari cum alterius jactura*: sed hoc fit in Præscriptione; ergo. Resp. majorem esse intelligendam de injusta locupletatione, qualis esset, si quis in emptione, aliisve contractibus proximum circumveniret, atque deciperet, sicque cum ejus jactura locupletaretur injuste: non autem dictum illud est intelligendum de Justa locupletatione, qualis est ea, quæ fit in bello justo, & in legitima Præscriptione per auctoritatem Legis, ex publica & justa

Quæst. I. Quid, & quotapl. sit Præscriptio? Sc. 297

justa causa transferentis dominium unius in alium, atque in similibus aliis casibus.

Additio I.

* CONCL. IV. Præscriptio ut sic ab aliquibus *inprimis* dividi solet ratione effectus in positivam & privativam. Hanc divisionem faciunt P. Schmier in *Tract. de Præscr. c. 1. sect. 3.* & P. Pichler *lib. 2. Decret. tit. 26. §. 1. num. 7.* Vi Præscriptionis positivæ (inquiunt) novum aliquod jus a tertio acquiri; econtra vero vi Præscriptionis privativæ ab onere aliquo liberor, e. g. si Titius præscribit jus eundi per pratum Cajj, vel illic currus ducendi &c. talis Præscriptio diceretur positiva. Quodsi vero certo tempore a jure definito, puta decennio, Titius similes actus non amplius exerceret in prato Cajj, præfatum jus extingueretur, atque Caju, cujus pratum ab hoc onere, seu obligatione liberatur, diceretur præscribere Præscriptione privativa, & hinc etiam ab aliquibus Præscriptio ut sic definiri solet, quod sit *modus acquirendi a Jure approbatus, quo per possessionem debito modo, & tempore continuatam obtinetur Jus, vel liberatio aliqua.**

Additio II.

* Uterius ratione temporis solet Præscriptio dividi in ordinariam & extraordinariam. Ordinaria vocatur illa, quæ tempore ordinario, id est, juxta dicenda triennio in rebus mobilibus,

Anacl. Reiffenstuel, Theol. Tom. III.

bus, & decennio vel vicennio (quale tempus etiam in Jure dicitur longum) in rebus immobilibus finitur. Extraordinaria dicitur, quæ tempore longissimo (quale tempus dicuntur triginta vel quadraginta anni) completur. Atque ad eandem spectat etiam Præscriptio sexaginta, octoginta, vel centum annorum: item Præscriptio immemorialis, quæ requirit tempus immemoriale, seu possessionem tam diuturnam, ut ejus initium excedat memoriam hominum defacto existentium, ad qualem Præscriptionem immemoriam probandam juxta Mascardum *de probat. volum. 2. conclus. 1042. num. 5. & 6.* sufficit, si testes quinquaginta quatuor annorum (alii putant sufficere quinquaginta duos, vel etiam quinquaginta & unum) testentur, se semper sic vidisse practitari, nec aliter audivisse ab aliis: quinimo communem esse opinionem, quod per homines modo viventes non sciatur hujus initium, etsi fortassis ex documentis probari posset, ante ducentos v. g. vel trecentos annos contrariam fuisse praxin. De hoc ultimo adhuc fusius ad finem materiæ de Præscriptione.*

Additio III.

*Quæres I. Contra quas personas possit introduci Præscriptio? Resp. Contra omnes illas personas, quæ sunt capaces alicujus Juris realis, vel personalis, nec a Jure prohibentur agere, potest Præscriptio introduci. Ita cum communi Pichler *lib. 2. Decret. tit. 26. num. 77.*

Quest. 1. Quid, & quotupl sit Præscriptio? &c. 299

& Schmier *Tom. 1. Jurisprudentiæ. lib. 1. tr. 2. cap. 3. sect. 2. §. 1. cum Rota Romana in Rec. p. 4. tom. 1. decis. 316. num. 8.* Ratio est: quia tales possunt præscribere contra alios, ergo merito pati debent, si & Præscriptio fiat contra ipsos. Cæterum, quia Filiusfamilias, quamdiu est sub patria potestate, nequit suo nomine agere quoad bona adventitia ordinaria, nec uxor constante matrimonio quoad dotalia, consequenter merito nec quoad ista Bona contra eosdem sub illo tempore Præscriptio introchoari potest, prout statuunt Jura *L. Super annuali 1. §. 2. C. de Annal. Except. & L. In rebus dotal. 17. ff. De jur. dotium.* Vide de hoc plura apud Juristas. *

Additio IV.

* Quær. II. An contra personas & earum Jura per actus meræ facultatis introduci queat Præscriptio? Antequam respondeam, suppono, quod per actus meræ facultatis intelligantur illi, quos citra ullam obligationem aut conventionem solent elicere aut omittere homines, vel ex mero arbitrio, vel præcise ex causa liberalitatis, hospitalitatis, vel familiaritatis, quales actus per se loquendo ex communi persuasione hominum sunt, aliquem ad prandium invitare, ab hoc pistore panes accipere, hoc molendinum pro conficienda farina accedere &c. N. H.

Resp. Per actus meræ facultatis non introducitur contra alium Præscriptio. Ita teste P.

Schmier *loc. cit. cap. 4. sect. 1. §. 3. num. 71.* communissima DD. & patet ex L. *Viam publicam. 2. ff. De via publica & itinere.* Porro in dubio sapius emergente, num hi actus, aut omissiones in particulari sint meræ facultatis, nec ne? utiliter vide citatum Auctorem, simulque adverte ex Chlingensperger *lib. 2. Instit. tit. 2. quest. 20.* quod, si per similes actus prætendens Præscriptionem, prohibeat, vel præcipiat, & alter acquiescat libere, jam magnas exinde favor acquiratur præscribenti. *

Additio. V.

* Dices. Si quis alicui Hospitali per triginta annos continuos elargitur quolibet anno triginta florenos, adstringitur etiam postea continuare, si Hospitale ulterius exigit, quamvis dans reponat, se præcedenter ex mera liberalitate dedisse; ut decidit Rota apud Schmier *loc. cit. num. 81.* ergo per actus etiam liberæ facultatis potest contra aliquem introduci Præscriptio. Resp. concesso antecedenti negando consequentiam: talis enim adstringitur continuare solutionem non ex eo, quasi vero contra eundem propter actus suos liberos etiam NB. cognitos ut tales fuisset præscriptum, sed potius, quia hi actus tanto jam tempore uniformiter continuati præsumuntur in Jure processisse ex putativa dantis obligatione. Unde majoris claritatis gratia potuisset etiam distingui antecedens: talis adstringitur solutionem continuare, quatenus præsumitur præcedentes actus processisse

Quæst. II. Quæ Condit. requir. ad Præscription. 301

cessisse ex putativa obligatione, conc. antec. si agnoscerentur præcedentes actus tanquam ex mera liberalitate procedentes, neg. antec. & consequentiam. Unde quoad similes donationes seu largitiones, si longo tempore continuentur, caute prænotandum, ut spontaneæ largitatis protestatio præmittatur, alias enim, si similes largitiones constanter, ac uniformiter unicertæ personæ, vel certo loco fiant tempore ad præscribendum sufficienti, nec aliunde clare appareant processisse ex mera liberalitate, potius præsumuntur factæ ex putativa obligatione; sicque dans stante tali dubio condemnabitur ad continuationem: nam juxta claram Legem Civilem *L. 25. ff. de probat.* in dubio, num pecuniæ solutæ debitæ fuerint, vel indebitæ, *præsumptio pro eo est, qui accepit: qui enim solvit, nunquam ita resupinus est, ut facile suas pecunias jactet.**

QUÆSTIO II.

Quæ Conditiones requirantur ad Præscriptionem?

SUMMARIUM.

8. *Ad Præscriptionem quæ conditiones requirantur?*

9. *Adeam requiritur Possessio.*

* *Quotuplex sit Possessio, & qualis ad præscriptionem requiratur? Additio I. &*

II.

U 3

10. Bo-

10. *Bona fides.*

* *Qualiter debeat esse constituta bona fides, & quando ea adesse præsumatur? Addit. I. & II.*

11. *Et an cum dubio possit Præscriptio inchoari?*

12. *Vel continuari?*

Item an Successori noceat mala fides Antecessoris?

13. *Justus Titulus.*

14. *Tituli nomine quid intelligatur?*

(a) *Ut dictum n. 5. & seqq.*

15. *Titulus, quando requiratur ad Præscriptionem?*

* *Qualis Titulus ad præscriptionem requiratur? Addit. I. & II.*

16. *Et quod res sit apta præscribi.*

17. *Dupliciter dicuntur res non posse præscribi.*

18. *Vel quia ordinario tempore non usucapiuntur.*

19. *Vel quia nullo modo præscribi possunt.*

8. **C**ONCL. I. Ad præscriptionem legitimam quatuor requiruntur Conditiones. I. Possessio rei legitimo tempore a Jure definito continuata. II. Bona fides. III. Justus Titulus. IV. Ut res illa sit apta præscribi. Ita in re communis: & quamvis nonnulli enumerent quinque, tamen ipsi primam conditionem hic assignatam dividunt in duas, easque omnes sequentibus versiculis comprehendunt.

Non

Quæst. II. Quæ Condit. requir. ad Præscription. 303

Non usucapies, nisi sint tibi talia quinque.

Sit res apta, fides bona, sit titulus quoque iustus,

Possideas iuste, completo tempore legis.

9. Prima itaque conditio ad Præscriptionem necessaria est *Possessio legitimo tempore a Jure definito continuata*. Siquidem, ut habet *Reg. 3. Juris in 6. Sine possessione præscriptio non procedit*: quia Præscriptio fundatur super possessione; ubi autem fundamentum non est, superædificari non potest. Porro hujusmodi possessio debet tempore a Jure definito continuari: de quo tempore, & quantum illud sit, dicetur *Quæst. seq.*

Additio I.

* Est autem possessio quadruplex, alia naturalis, alia civilis, alia mixta ex utraque, & demum alia civilissima. *Possessio naturalis* dicitur detentio actualis rei nomine suo, & taliter potest etiam fur rem furtivam possidere. *Possessio civilis* est animus possidendi cum juris adminiculo, id est jure non refragante, & hanc possessionem civilem fur non habet ob defectum bonæ fidei. *Possessio mixta* est detentio actualis rei, juris ac animi adminiculo: & talem possessionem exercet non solum Dominus rei propriæ huic actualiter insistent, sed etiam possessor bonæ fidei rei privatæ alienæ, quam credit, seu existimat citra peccatum injustitiæ, ac bona conscientia esse suam, eam-

que sic actualiter detinet. *Possessio civilissima* dicitur, quæ ex mera dispositione legis, consuetudinis, aut statuti absque alio actu corporis nostri acquiritur, quatenus nimirum quis præcise fictione juris reputatur rem aliquam non solum mente, sed etiam actuali possessione detinere, etsi nullo modo eandem rem unquam adhuc apprehenderit actualiter: talem possessionem dicitur consecutus ille, cui extraditur actuale instrumentum super contractum e. g. emptionis cujusdam rei confectum atque erectum etsi nondum illam rem ex ulla sui parte apprehenderit. *L. Emptionem 1. C. de Donat. **

Additio II.

* Cæterum ad Præscriptionem neutiquam in jure censetur sufficiens possessio mere naturalis; cum talem etiam fur respectu rei furtivæ exercere valeat, sed ad inchoandam eandem, si agitur de jure novo vi Præscriptionis obtinendo, requiritur vel possessio mixta, id est ex naturali & civili conflata, vel saltem civilissima per fictionem Juris mixtæ in quibusdam a jure expressis casibus æquivalens. Ad continuandam autem Præscriptionem semel legitime inchoatam sufficit possessio civilis tantum, qualem habet, qui corpore quidem abiit a rebus semel legitime apprehensis, inde tamen non discessit animo relinquendi possessionem, sed postea reversurus. Ita expresse disponitur *L. Licet C. De acquirenda possessione* ibi: *Licet possessio (& consequenter Præscriptio) nudo animo*

Quest. II. Quæ Condit. requir. ad Præscriptionem. 305

*acquiri non possit ; tamen solo animo retineri potest. **

10. Secunda Conditio ad Præscriptionem requisita est *bona fides* : quia , ut inquit Reg. 2. *Juris. in 6. Possessor malæ fidei ullo tempore non præscribit , & alibi. Porro bona fides in proposito aliud non est, quam conscientia seu credulitas, qua quis prudenter sibi persuadet, rem esse suam, seu (uti alii universalius definiunt) qua quis prudenter judicat, se nil agere contra jus quodpiam alterius. Dicitur, prudenter : quia, si ex ignorantia crassa, vel inordinata cupiditate illa persuasio procedat, non erit fides bona.*

Additio I.

* *Objicies : qui contra clara jura prohibentia etiam ex invincibili ignorantia aliquid facit, est in mala fide apud Juristas ; atqui talis adhuc potest præscribere non quidem Præscriptione ordinaria, sed saltem extraordinaria, ut cum Haunoldo, ac pluribus aliis tenet Schmier. de præscript. c. 5. sect. 1. §. 5. ergo etiam cum mala fide potest aliquis præscribere, & consequenter bona non est conditio ad Præscriptionem necessario requisita. Major probatur ex L. 7. C. De agricol. & cens. & sic habetur : Malæ fidei possessorem esse nullus ambigit, qui aliquid contra legum interdicta mercatur. Et hinc absolute loquendo ab ipsis Juristis a ratione malæ fidei soli illi excipiuntur, apud quos ignorantia, seu error Juris toleratur, qui exinde non solum tempore longissimo, sed*

U 5

etiam,

etiam, si habeant simul titulum, ordinario cum tali errore possunt præscribere; quales sunt Minorennæ, ac Milites, & in quibusdam casibus Fæminæ, atque Rustici *L. 9. §. 1. ff. De juris & facti ignorantia. & L. ult. C. Eod.* Reliqui omnes excluduntur. Ad hanc objectionem Resp. I. Inprimis minorem non esse ita certam, quin aliqui Auctores contradicant, volentes, quod nullo tempore, etiam extraordinario, cum fide solum juridice mala præscribatur, uti videndum apud Engel *Lib. 2. Decret. tit. 26. n. 15.* & apud Fachinæum *Lib. 8. c. 28.* Sed quidquid de hoc sit, Resp. II. dist. maj. talis est in mala fide juridica, conced. in mala fide Theologica, neg. maj. ac concessa minori similiter disting. consequens; potest etiam apud illos, respectu quorum ignorantia juris non toleratur, præscribi cum mala fide juridica saltem Præscriptione extraordinaria, transmitt. cum mala fide Theologica, neg. Uti enim juxta *dicenda tract. 8. dist. 2. quest. 4. num. 34.* duplex est culpa Theologica & Juridica, ita & duplex mala fides.*

Additio II.

* Cæteroquin bona fides in præscribente regulariter præsumitur, nisi mala per graves rationes aliunde probetur *argument. L. Merito autem ff. Pro socio.* Dixi regulariter: quoniam hæc regula suas quoque habet exceptiones, ubi potius creditur adesse mala fides, nisi contrarium aliunde ostendatur in sequentibus.

I. Quan-

I. Quando possessor talis rei fuit ab initio per personam fide dignam admonitus, ne hanc rem acceptet, eo quod non spectet ad vendentem, si nihilominus eandem absque ulteriori indagatione comparet. II. Si ante comparisonem talis rei jam sit fama per viciniam, rem emendam non esse venditoris. III. Si filiusfamilias sub patria potestate constitutus ferat res emendas tales, quæ prudenter nequeunt credi Bona Castrensia, vel quasi Castrensia, aut extraordinaria adventitia. IV. Si homo graviter suspectus de furto afferat has res emendas; quando vero hæc suspicio non niteretur gravi, sed tantum levi fundamento, deberet talis venditor magis censerī justus, quam fur, *arg. cap. fin. de Præsumpt.* uti etiam cum aliis advertunt Engell. 2. Dec. tit. 26. n. 14. Schmier Tom. 1. *Jurisprudentia. l. 1. Tr. 2. c. 5. n. 85. & seqq.* V. Ordinarie quoad illos, respectu quorum error juris non toleratur, saltem juridice mala potius, quam bona fides censetur adesse, si contractus cum alio initus, vi cujus prætenderetur præscriptio aliqua longi temporis inchoata, foret a Jure claro reprobus, e. g. si emeretur res Ecclesiæ pretiosa sine debitis solemnitatibus, nam *qui contra Jura mercatur, præsumitur bonam fidem non habere. Regul. 82. de Reg. Juris in 6. de quo fufius in Jure Canonico l. 2. Decret. tit. 26. §. 3. num. 67. & seqq.* VI. Et ultimo bona fides non adesse censetur, si præscriptionem alleganti fortiter ipsummet jus cum gravi præsumptione resistat, nec is valeat pro se justum titu-

titulum specialem, quo rem debito tempore possidet, vel saltem absque titulo speciali tempus immemoriale allegare, atque probare. Tali modo jus resistit Clerico extraneo, si contra Parochum suum in aliena Parochia vellet præscribere Decimas, prout totum desumitur clare ex c. 1. *De Præscript. in 6.* Unde talis Clericus deberet, vel probare specialem aliquem titulum, quo Jus decimandi acquisivit, vel tempus immemoriale, quo possedit: alias non poterit decimas præscribere.*

11. Quæres I. An dubitans, utrum res sit sua vel aliena, censeatur habetur bonam fidem sufficientem ad Præscriptionem, ac proinde stante tali dubio possit præscribere? Resp. I. Si dubium adfuit ab initio, non potest ita dubitans inchoare Præscriptionem, quamdiu manet illa dubitatio. Ita communis. Ratio est; quia dubitans, an res sit sua vel alterius, injuste agit sibi eam arrogando; cum non sit melior sua conditio, quam alterius, de quo dubitatur, utrum forsan sit Dominus; ergo jam non censeatur habere bonam fidem.

12. Resp. II. Quando dubium supervenit ei, qui bona fide cœpit possidere, non obstat illud Præscriptioni continuandæ, neque interrumpit possessionem, dummodo interim possessor moralem diligentiam adhibeat in investiganda veritate rei. Ita communior, & probabilior Doctorum, paucis exceptis. Ratio est: quia in dubio melior est conditio possidentis, juxta Reg. 65. *Juris in 6.* ergo, si is, qui incipit dubitare, jam prius bona fide possederit rem,
me-

melior est ejus conditio, quam alterius non possidentis. Unde patet disparitas inter hunc & priorem casum: simulque sequitur, quod quidem stante tali dubio non possit quis inchoare possessionem rei (cum non sit melior sua conditio, quam alterius) bene tamen possessionem prius jam bona fide coeptam continuare, non obstante dubio postmodum superveniente; dummodo non intermittat adhibere moralem diligentiam in investiganda veritate rei.

Additio.

* Quæres ulterius II. An Successor, qui ab altero etiam Theologice malæ fidei possessore acquisivit aliquam rem, censeatur habere bonam fidem sufficientem ad Præscriptionem, si hanc malam fidem Antecessoris sui invincibiliter ignoravit? Ratio dubitandi est; quia mala fides Antecessoris saltem fictione juris transfunditur in Successorem immediatum tam universalem, quam particularem. *L. Cum Hæres. ff. De divers. temp. Præscript. & Authent. malæ fidei. C. De præscript. longi temp.* adeoque sicut illa mala fides Theologice talis excludit Præscriptionem Antecessoris, ita pariter de Successore immediato videtur esse sentiendum; cum valorem Præscriptionis potissimum ex Jure, a quo dependet, desumere debeamus.

Ante Respons. notandum, quod Successor universalis ille dicatur, qui in Bona defuncti succedit tanquam Hæres sive ab intestato, sive ex testamento. Successor autem particularis vocatur, qui succedit in aliqua re particulari

ex titulo ad transferendum habili, puta donatione, permutatione, emptione &c. H. N.

Respondeo I. Etsi ex communi DD. Successori immediato non obsit quoad Præscriptionem fides mala Antecessoris; de Jure tamen communi mala fides Antecessoris obest Successori immediato tam universali, quam particulari quoad Præscriptionem *ordinariam longi temporis*, puta decem annorum inter præsentes, & viginti inter absentes. Ita communis: & defumitur clare ex Legibus, & rationibus indubitatione allegatis; dummodo bene advertatur, quod loquamur *de jure communi*: nam specialiter discurrendo de Jure Bavarico mala fides Antecessoris neutri ex Successoribus immediatis obest juxta *tit. 9. art. 7.* de quo videatur insignis Commentarista de Schmid ibidem.

Respondeo II. Loquendo de tempore longissimo triginta vel quadraginta annorum, præsens Auctor Pater Reiffenstuel *lib. 2. decret. tit. 26. n. 134. ac seq.* equidem cum pluribus putat, pariter Successori universali obesse malam fidem Antecessoris sui immediati; alij tamen cum Magnif. D. Chlingensperg *l. 2. instit. tit. 6. q. 12.* non improbabiler existimant, eam malam fidem non obstare Successori etiam universali. Ratio (& quidem meo judicio valde gravis) adducitur ista; quia fides mala tempore longissimo neque nocet *Jure Civili*, utpote, quod tali tempore Præscriptionem concederet etiam ipsimet Antecessori habenti fidem malam non solum per fictionem juris, sed etiam (uti ponamus) Theologice talem: neque

neque *Jure Canonico*, quod tantum reprobatur malam fidem Theologicam, tanquam peccati nutrimentum, qualis tamen in præfenti non reperitur apud similes Successores, invincibiliter (uti supponitur in casu.) Ignorantes Antecessoris malam fidem Theologicam, sicque suam possessionem absque peccato inchoantes. *

13. Tertia conditio ad Præscriptionem requisita est *justus Titulus*; non quidem verus, atque a parte rei subsistens (nam hic una cum traditione, atque possessione, rei dominium transfert, ut amplius præscriptione opus non sit) sed coloratus vel saltem rationabiliter ex facto alieno existimatus, id est, Titulus putativus, nimirum, qui justo errore putatur intervenisse, quamvis revera non intervenerit.

14. Porro *Tituli* nomine in proposito intelligitur causa ex se habilis ad transferendum Dominium, vel usucapiendi conditionem præbens: uti sunt donatio, emptio, transactio, hæreditas, legatum, & hujusmodi. Siquidem per tales modos, si tradens fuit Dominus rei alteri traditæ, transfertur dominium rei in ipsum: si vero non erat Dominus, idque a recipiente ignoretur, saltem usucapiendi seu præscribendi conditionem præstat. Unde si talis postmodum bona fide possessionem dictæ rei legitimo tempore continuet, sicque Præscriptionem illius compleat, non tenebitur amplius eam restituere vero Domino, etiamsi postea error deprehendatur, ac manifestum fiat, rem illam a principio fuisse alterius,

terius, neque potuisse sibi ab eo, a quo acceperat, tradi Titulo donationis, vel emptio-
nis &c. (a)

15. Notandum vero circa hanc tertiam conditionem, quod Titulus non necessario requiratur in omni Præscriptione (contrarium enim patebit ex dicendis n. 21. & 22.) sed tunc præcipue, quando jus commune contrarium est præscribenti, vel habetur præsumptio contra ipsum, prout notatur *c. de præscript. in 6.* Si enim tunc non possit allegari Titulus, censebitur quis rem possidere mala fide, nisi allegetur Præscriptio temporis immemorialis, quæ est instar Tituli, imo quo non potest allegari melior Titulus de toto mundo, ut loquitur Fagnanus *cap. Cum Apostolica. n. 6. De his, quæ fiunt a Prelatis.* Insuper requiritur Titulus ad hoc, ut Præscriptio positiva compleatur, seu absolvatur tempore breviori, atque ordinario, de quo amplius *cit. num. 21. & 22.*

Additio I.

* Dices: Si non adest justus Titulus, non acquiritur dominium: ergo, ut vi Præscriptionis acquiratur dominium, Titulus requiritur non solum, uti proxime dictum est, quando jus præscribenti resistit, aut quando illa tempore ordinario absolvitur, sed ad omnem prorsus positivam etiam extraordinariam Præscriptionem. Antec. prob. ex *L. 24. C. de rei vindicat.* ibi: *Nulla justo Titulo præcedente ratio Juris quaerere dominium prohibet.* ergo. Antequam respon-

spondeam, ex Patre Schmier hic Notand. I. Alium esse Titulum generalem, alium specialem. Prior dicitur ille, qui communis est pluribus specialibus, uti esse potest Titulus *pro suo*; nam omnis, qui Emptione vel Donatione aut Hæreditate rem acquirit. *pro suo* possidet, atque hic Titulus, quatenus generalis juxta communem non sufficit ad Præscriptionem ordinariam. Posterior (nimirum Titulus specialis) vocatur, qui ad unam duntaxat speciem restringitur e. g. Titulus *Emptionis*, *Donationis* &c. Notand. II. Titulum adhuc aliter dividi in verum, coloratum, existimatum seu putativum, & præsumptum. *Verus* est causa specialis, ex qua dominium defacto transfertur actualiter, ubi non est necessaria ulterior ulla Præscriptio, e. g. si verus Dominus mihi donet suum equum. *Coloratus* est causa specialis actualiter concurrens, suapte natura ad transferendum Dominium idonea, esto hic & nunc illud ob defectum tenentem se ex parte tradentis non transferatur: sic, si bona fide emi catenam auream a non Domino, habeo Titulum emptionis coloratum. *Titulus existimatus* dicitur causa specialis ad transferendum dominium habilis, quam subesse credimus, cum tamen non subsit. Quod contingere potest dupliciter, nimirum vel errore facti proprii, vel ex errore facti alieni: sic, si librum aliquem mihi crederem esse a Petro donatum, cum tamen is præcise mihi personaliter commodaverit, foret error facti proprii. Econtra si ser-

X

VUS

vus meus librum a Petro talem commodato accipiens mihi persuaderet, ab eodem fuisse donatum, esset error facti alieni, seu ex facto alieno proveniens. Demum *Titulus, præsumptus* vocatur, qui non curatur, qualis sit in specie, sed ob diuturnitatem temporis præsumitur in genere aliquis adesse *Titulus*, quicunque demum sit. H. N. *

Additio II.

* Respond. ad object. disting. consequens. Ad omnem Præscriptionem positivam, etiam extraordinariam requiritur *Titulus* vel coloratus, vel præsumptus, conc. semper necessario coloratus, negatur consequentia. Quare finaliter sciendum ex Jure, quod ad Præscriptionem ordinariam positivam Bonorum mobilium ac immobilium requiratur *Titulus* aliquis specialis actualiter existens coloratus vel saltem existimatus ex errore facti alieni, qui non solum debet dici, sed de eodem quoque sufficienter constare etiam in foro conscientiae, cum leges per ordinariam Præscriptionem non concedant translationem dominii, nisi dependenter a simili *Titulo*. Econtra nullatenus sufficit *Titulus* existimatus ex errore facti proprii, multo minus *Titulus* præsumptus seu generalis. Econtra vero ad Præscriptionem extraordinariam omnino sufficiens est, præter bonam fidem Theologicam, *Titulus* præsumptus ob temporis diuturnitatem. Et quidem, si bona præscribenda habent fortem contra se Juris resistantiam, *Titulus* iste præsumptus absque aliquo alio speciali

ciali colorato solummodo admittitur, si simul concurrat tempus immemoriale: in aliis autem, ubi Jus specialiter non resistit, sufficit tempus longissimum, triginta nimirum annorum in rebus profanis, & quadraginta in Juribus Ecclesiasticis, ac in aliis Bonis ad Ecclesiam spectantibus, quale tempus, si adest, non amplius oportet esse sollicitum de inquisitione alicujus Tituli specialis. Ita omnia ex variis legibus, quas brevitatis gratia hic omitto, probat P. Schmier *Tom. 1. Jurisprud. lib. 1. tr. 2. c. 5. sect. 2. §. 2. & 3.*

16. Quarta, & ultima conditio ad Præscriptionem requisita est, ut *res sit apta præscribi*: id est, ut sit talis, in qua per legem, aut specialem rationem non prohibetur fieri Præscriptio, utpote quæ jure humano duntaxat est introducta, ne rerum dominia diutius essent in incerto.

17. Ubi tamen notandum cum Lessio *l. 2. c. 6 dubit. 15.* quod quædam in Jure dicantur non posse præscribi, seu usucapi, quia ordinatio tempore non usucapiuntur, quædam vero, quia nullo modo præscribi possunt.

18. Prioris generis sunt res furtivæ, acres vi possessæ, de quibus *§. Furtivæ. Instit. de usucap.* dicitur: *Furtivæ res, & quæ vi possessæ sunt, non possunt usucapi.* Nam quamvis hæ ab ipso fure, vel raptore nunquam possint præscribi defectu bonæ fidei, simulque etiam a tertio

aliquo, qui eas bona fide a fure accepit, non præscribantur tempore ordinario, eo quod res furtivæ sint vitiosæ: nihilominus ipsæ ab illo tertio bonæ fidei possessore præscribuntur tempore longissimo, seu post triginta annos, prout Doctores communiter tenent, & probant ex *l. Sicut in rem. C. de præscript. 30. vel 40. annorum.* Similiter §. *Res fisci. instit. de usucap. habetur*, quod *Res fisci usucapi non potest*, & tamen bona fisco jam incorporata præscribuntur annis quadraginta. *L. Omnes C. de præscript. 30. vel 40. annorum.*

19. Posterioris generis, quæ scilicet ex eo in jure dicuntur non posse præscribi, quia nullo modo, nulloque tempore præscribi possunt, sunt in primis res publicæ, id est, publicis usibus deputatæ; ut forum, pons, portus, via publica, & alia hujusmodi. Item res sacræ, & Loca Religiosa, uti Calices, Ecclesiæ, Cœmeteria &c. Deinde homo liber nullo tempore præscribi potest. Insuper Laici non possunt præscribere Jura Spiritualia v. g. Jus decimarum Ecclesiasticarum, Jus conferendi Beneficia Ecclesiastica, & hujusmodi, cum talia nec possidere possint *c. Causam. De præscript.* estque communis Doctorum. Secus est dicendum de Jure Patronatus, nam hujus Laici non sunt incapaces, sed habilitati a Summo Pontifice. Plura adhuc de similibus, quæ præscribi nequeunt, videre poteris in Jure Canonico *lib. 2. decret. tit. 26. §. 2.*

QUÆSTIO III.

Quantum temporis requiratur ad Usucapionem seu Præscriptionem complendam?

S U M M A R I U M.

20. Res mobiles, & immobiles, quæ?
* Item quid sit Servitus, & quotuplex? Ad-
ditio I. & II.
21. Res mobiles privatorum, quo tempore præ-
scribantur?
(a) Juxta dicta n. 18.
22. Et quo bona immobilia privatorum?
* Item quo tempore Bona immobilia Communi-
tatum, Civitatum, & Principum?
23. Præseates, aut absentes, qui dicantur?
24. Quid de partim præseate, partim absente?
* Quo tempore præscribantur Servitutes? Ad-
dit. I. & II. ac III.
25. Bona immobilia contra Ecclesiam &c. quo
tempore præscribantur?
(b) Quæst. I. n. 4.
26. Specialia quoad hoc privilegia quorundam
Monasteriorum, & Ordinum.
27. Quo tempore res mobiles Ecclesiarum, vel
Monasteriorum præscribantur?
28. Ad Præscriptionem requiritur etiam possessio
continua.

29. *Præscriptio interruptitur tum naturaliter.*

30. *Tum civiliter.*

• *Item subinde dormit.*

• *Figurantur notabiles casus de Præscriptione.*

20. **A**DVERTENDUM, quod, quantum ad propositum, sit distinguendum inter res mobiles, & immobiles. *Mobiles* sunt, quæ loco moveri possunt: ut pecunia, vestis, navis, animalia &c. *Immobiles* vero, quæ loco moveri non possunt: ut prædia, domus, agri, & hujusmodi. Porro nomine immobilium hic etiam comprehenduntur jura, & actiones ad immobilia (notanter dicitur, *actiones ad immobilia*: nam actiones ad mobilia regulariter, v. g. actio ad debitum certæ pecuniæ, dicitur res mobilis, sicut ipsa pecunia) atque insuper nomine immobilium intelliguntur Beneficia, census, redditus, jus Patronatus, ususfructus, servitutes prædiorum, & similia: hæc enim omnia fixa manent, & instar immobilium afferunt fructum suum & commoditatem.

Additio I.

* Advertendum ulterius, quod Servitus vulgo, *Grund-Dienstbarkeit*, computata inter bona immobilia communiter describatur, esse jus quoddam in re alterius constitutum vel in utilitatem rei nostræ, vel saltem in utilitatem personæ nostræ. Quodsi tale Jus fuerit principaliter

ter constitutum in utilitatem rei nostræ, dicitur *Servitus realis*, sicque Jus illud adhæret prædio nostro, & id transit etiam ad tertium, ad quem prædium nostrum pervenit. Econtra vero, si tale Jus ex re alterius constitutum foret principaliter in utilitatem personæ nostræ, vocaretur *Servitus personalis* (ab aliis *mixta*) atque cum persona nostra extingueretur : tales *Servitutes personales* in Jure reputantur usus, vel usufructus, aut habitatio. Possunt autem tam personalis, quam realis acquiri per pacta, vel per ultimam voluntatem, vel demum Præscriptione, de qua in præsentī.*

Additio II.

* Porro *Servitus realis* dividitur in affirmativam & negativam : item in rusticam & urbanam. *Affirmativa* est jus aliquid faciendi in fundo alterius, v. g. Jus immittendi tignum in ejus parietem, Jus hauriendi aquam in alterius domo &c. *Negativa* est Jus, quo alterum possum prohibere, ne aliquid in fundo suo faciat, e. g. ne ædes suas altius tollat, vel ne fenestram faciat versus meam domum &c. *Servitus rustica*, dicitur, quæ ex sua natura & origine debetur prædio rustico. *Urbana* vero quæ ex sua natura & origine debetur prædio Urbano. Appellatur autem vi Juris communis prædium Urbanum illud, quod vi suæ originis & naturæ principaliter factum est inhabitandi, negotiandi recreandi causa; Rusticum vero, quod principaliter constitutum fuit ad

fructus colligendos seu conservandos, vel ad pecora recipienda &c. *Leg. 1. ff. commun. præd.* In Territorio Bavariæ specialiter juxta Jus ejusdem *Tit. 26. art. 2.* absolute appellatur *Servitus Urbana* Jus quodpiam in alterius domum, horreum, vel alia æqualia ædificia acquisitum. Econtra vero *Servitus Rustica* Jus aliquod constitutum in alterius agrum, campum, sylvam, hortum, piscinam, seu stagnum & similia &c. His notatis, sequitur. *

21. CONCL. I. Res mobiles privatorum cum titulo, & bona fide præscribuntur triennio: sine titulo autem requiritur spatium triginta annorum. Ita communis. Et quidem prima pars expresse habetur *L. un. C. De usucapione transformanda, & §. 1. Instit. de usucap.* ubi præmissa mentione de titulo, & bona fide subjungitur: *Cautum est, ut res quidem mobiles per triennium usucapiantur.* Verum hinc excipiendæ sunt res furtivæ, & vi possessæ. (a) Altera pars, quæ itidem est communis, desumitur ex *l. Sicut in rem. C. de præscript. 30. vel 40. ann.* Et disparitas est: quia spectata naturali æquitate, ipsaque legum dispositione minus tempus requiritur, & sufficit ad præscribendam rem cum titulo, quam sine titulo, non obstante, quod utrobique requiratur bona fides, sine qua nulla prorsus Præscriptio locum habet.

22. CONCL. II. Ad præscribenda bona immobilia privatorum cum titulo, loquendo de Jure

Quest. III. Quantum temporis requiratur, &c. 321

Jure communi, requiritur spatium decem annorum inter præsentes, & viginti annorum inter absentes : sine titulo autem utrobique requiritur tempus triginta annorum : uti etiam simile spatium 30. annorum exigitur ad præscribendas ordinarie actiones seu obligationes personales. Ita rursus communis Doctorum. Et quidem prior pars habetur expresse cit. §. *Instit. de usucap. cum concordantiis*. Altera vero desumitur ex cit. l. *Sicut in rem. C. de præscript. 30. vel 40. annorum*.

Additio.

* Dicitur notanter in conclusione, *ad præscribenda Bona immobilia privatorum* : nam Bona immobilia Communitatum Sæcularium, ac Civitatum valde probabiliter etiam cum titulo non nisi annis 30. præscribuntur uti deduci videtur ex *Novella IIII. cap. unico* ; ubi quidem ad præscribendum contra loca Religiosa anni 40. requiruntur ; contra alias vero personas, seu causas (intellige privilegiatas) tricennalis, seu 30. annorum Præscriptio tanquam sufficiens insinuat ; quamvis jure antiquo *L. 23. C. de SS. Ecclesiis*, tam contra loca pia, quam contra civitates, ut præscriberetur, spatium centum annorum fuerit requisitum. Item contra bona immobilia patrimonialia Principum præscribenda (quod pariter Auctores sentiunt de civitatibus Imperialibus, & Statibus liberis Imperii quasi Principi æquiparatis) exiguntur 40. anni *Leg. fin. C. de fundis patrimonial. jun-*

Etis Notis Gothofredi. Videatur Pichler *lib. 2. decret. tit. 26. num. 29. in Candid. Jurisp. abbrev. & Schmier hic cap. 5. num. 553. ac seqq.* *

23. Cæterum *Præsentes* in proposito dicuntur illi, qui in eadem Provincia commorantur: *Absentes*, qui in diversis Provinciis habitant, sive deinde res in eadem Provincia sita sit, sive alibi. Quinimo Lugo *disp. 7. de just. & jure num. 67.* post alios notat, illud, quod dictum est de diversis Provinciis, defacto habere locum in diversis Territoriis habentibus proprium suum Gubernatorem, qui soli Principi, vel Senatui subest. Juxta quam proinde sententiam illi dicuntur esse præsentis, qui in eodem Territorio habitant: absentes vero, qui in diversis Territoriis commorantur.

24. Addunt Jurisconsulti juxta *Authent. Quod si quis. C. de præscript. longi temporis*, quod, si quis partim absens sit, partim præsens, tempus absentiae duplicari debeat, ita, ut supra decennium tot anni adjiciantur, quot annis ex decennio fuit absens. Unde, si quis per octo annos præsens fuerit, deinde per duos absens, hi duo absentiae anni erunt duplicandi, & adhuc duo addendi; atque ita hæc Præscriptio ante duodecim annos non complebitur.

Additio I.

*CONCL. III. Ad præscribendas servitutes personales illas, quæ ab aliis vocantur mixtæ:

Quest. III. Quantum temporis requiratur &c. 323

tæ : item ad præscribendas servitutes reales præfente simul titulo colorato cum bona fide simile tempus requiritur, quale superius ad præscribenda cum titulo bona privatorum immobilia desideratur. Ita desumitur ex *L. ult. C. de præscript. longi temporis*, & videri potest ulterior probatio in Jure Canonico *l. 2. decr. tit. 26. §. 6. num. 156. & seqq.* Hoc solum adverte, quod servitus realis negativa tunc præscribi incipiat, quando Dominus in re sua aliquid facere vult, & alter præscribens eundem bona fide prohibet, inhibendo e.g. ne domum altius tollat &c. *

Additio II.

* **CONCL. IV.** Quo tempore per præscriptionem sine titulo acquirantur servitutes reales in rebus alienis, faciendum est discrimen inter servitutes continuas & discontinuas : nam *continuae* etiam sine titulo cum sola scientia & patientia illius, contra quem præscribitur, acquiruntur decennio inter præfentes & vicennio inter absentes arg. *L. 10. ff. Si servitus vindicetur*, & *L. 2. C. de servitutibus & aqua*. E-contra vero ad præscribendas sine titulo servitutes *discontinuas* juxta communioem, ac præsertim in Bavaria requiritur tempus immemoriale *L. Servitutes 14. De servit. & Jus Bavaricum Tit. 26. art. 4. & §.* Ubi nota, quod servitus realis *continua* in Jure nominetur ea, quæ ad continuationem suam non indiget novo facto hominis : talis servitus est Jus tigni
im-

immittendi in domum alterius: quando enim semel tale tignum illic immissum est, ulteriori hominis facto non indiget. Econtra servitus *discontinua* etiam quoad continuationem facto hominis opus habet, cum exercitium usus talis servitutis contingat per factum hominis: quales servitutes sunt jus eundi, vel plaustra ducendi per fundum alterius, quæ utique non dicuntur continuari sine novo facto hominis.*

Additio III.

* CONCL. V. Servitutes reales rusticæ, ac personales usufructus & usus semel præscriptæ iterum amittuntur, seu extinguuntur absque aliquo alio per solum non usum spatio decem annorum inter præsentēs, & viginti inter absentes; nec tenetur ille, cujus prædium erat obligatum, alterum monere, ut non negligat suum Jus ex Præscriptione antea acquisitum. Ita communis, & patet ex *L. Sicut usumfructum. C. De servitutibus & aqua*. Dixi notanter: *Servitutes rusticæ absque aliquo alio amittuntur solo non usu*; nam, ut pariter intra tale tempus extinguantur servitutes urbanæ, neutiquam sufficit solus non usus, sed & insuper exigitur, ut alter, cujus prædium servituti subjectum est, exerceat contra præscribentem bona fide oppositum aliquem actum positivum suæ libertatis possessorium: e. g. ut Jus immittendi tignum in alterius murum iterum deperdatur, non sufficit, ut ille, cui memoratum Jus

Quest. III. Quantum temporis requiratur &c. 325

Jus competit eodem per decennium non utatur ; sed & insuper alter , posito , quod velit præscribens tignum immittere in eum murum , debet bona fide resistere , e. g. obstruendo foramen , in quod tignum alias immitteretur ; a quo tempore , si prior exinde quiescit , incipit Præscriptio , quod dein tempore ordinario decennii inter præsentis completur ; uti passim notant utriusque Juris Doctores in *l. Hæc autem jura. ff. De servitut. urban. præd. **

25. CONCL. VI. Ad præscribenda bona immobilia contra Ecclesiam, Monasterium, vel Hospitale, aut contra alias pias causas requiruntur quadraginta anni : idem dic quoad jura talium, quæ habent circa res immobiles ; item quoad jura eorum spiritualia : excepta tamen Ecclesia Romana , contra quam ac ejus jura currit sola centenaria Præscriptio , exceptis etiam nonnullis Monasteriis , ac Ordinibus Religiosis , qui speciali privilegio sunt muniti , ita , ut majori , quam quadraginta annorum Præscriptione gaudeant. Ita rursus certa , & communis Doctorem ; & clare constat tum ex *auth. Quas actiones. C. De Sacrosanctis Ecclesiis* , tum ex *cap. De quarta. & c. Ad aures. & c. Ad audientiam. De præscript. & alibi sæpe. Nec mirandum , quod in allatis hætenus Conclusionibus præcipue adducantur auctoritates Juris , non autem rationes : siquidem Præscriptio fundatur in solo Jure humano , tum Civili , tum Canonico , ut jam supra (c) dictum.*

26. Porro quod additum est in conclusione de nonnullis Monasteriis, ac Ordinibus Religiosis, est notandum cum Lessio *lib. 2. c. 6. dubitat. 7.* Engel, Molina, & aliis, quod Monasteria quædam, & Ordines specialiter sint privilegiati, ut majori, quam quadraginta annorum Præscriptione gaudeant; ita videlicet, ut minoris temporis Præscriptio contra eos non valeat. Sic enim Eugenius IV. de plenitudine potestatis concessit Ordini S. Benedicti, ut res immobiles non nisi annis sexaginta possint contra ipsum præscribi: & idem concessit Julius. II. Congregationi S. Salvatoris. Quinimo Ordini Cisterciensium, nec non & Ordinibus Mendicantium, primum in Hispania, & deinde per communicationem in Superiori Germania, a diversis Pontificibus concessam esse centenariam Præscriptionem, docet post Arnoldum Rath, & alios Ludovicus Engel in Collegio Juris Canonici *tit. de præscript. n. 33.*

27. Dicitur notanter in conclusione: *ad præscribenda bona immobilia contra Ecclesiam &c.* Nam, *utrum res mobiles ad Ecclesiam, vel Monasteria pertinentes usucapiantur triennali possessione;* prout *num. 21.* dictum est de rebus mobilibus privatorum, vel an gaudeant Præscriptione quadraginta annorum, variant Doctores. Et quidem res Ecclesiasticas mobiles triennali possessione usucapi, affirmant Lessius *loc. cit. n. 22.* Layman, Vallensis, Pirhing. alique plures, idque probant ex *Auth. Quas actiones. C. De SS. Ecclesiis.* Econtra vero easdem pari-

Quest. III. Quantum temporis requiratur &c. 327

pariter gaudere præscriptione quadraginta annorum, æquius esse putant Abbas Panormitanus. *c. 1. de in integrum restit.* & Hostiensis, eo quod Jus Canonicum, concedens Ecclesiis aliisque piis locis Præscriptionem quadraginta annorum, inter res mobiles & immobiles non distinguat, & proinde nec nos distinguere debeamus. Et hanc posteriorem sententiam, præsertim circa bona Ecclesiastica mobilia pretiosa absque debitis solemnitatibus alienata, recipiendam censet Engel *loc. cit. n. 28.*

28. CONCL. VII. Præter tempus prædictum requiritur insuper ad Præscriptionem, quod possessio fuerit continua, & non interrupta. Ita communis. Nam Jura inter alias conditiones ad Præscriptionem requirunt, quod ejusmodi possessio fuerit continua, ut patet ex definitione ipsius *n. 2.* allata: quando autem ipsa interrumpitur, hoc ipso continua non est.

29. Duplex autem est interruptio Præscriptionis, una naturalis, altera civilis, ut notat Glossa communiter recepta in *c. Illud De præscript.* Naturaliter interrumpitur præscriptio, quando aliquid incipit deficere ex his, quæ necessario requiruntur ad Præscriptionem: ut si successu temporis superveniat mala fides, seu certa notitia rei alienæ, aut, si quis amittat possessionem rei tam naturalem, quam civilem, non obstante, quod id fiat per injuriam alterius.

30. *Civiliter interrumpitur Præſcriptio*, quando manentibus naturalibus Præſcriptionis interpellatur poſſidens per actum aliquem juridicum, qui ex legum diſpoſitione talem interruptionem inducit, utputa per conteſtationem litis, vel etiam per oblationem Libelli, ac citationem Rei, prout deſumitur ex *l. 2. & 3. C. de annali exceptione*. Si tamen Actor ſucubuerit in lite, vel litem ſponte deſeruerit, aut ſi animo tantum interrumpendi Præſcriptionem litem moverit (quod ex circumſtantiis juxta prudens arbitrium Judicis colligendum erit) non interrumpitur Præſcriptio. *Gloſſa c. Placuit §. Poſeſt 16. q. 3. Pirhing. tit. de Præſcript. n. 134. Leſſius n. 49. & alii.*

Additio.

* Quæres, an idem ſit *interrumpi* Præſcriptionem, & *dormire* eandem? Reſpondeo, neutiquam; nam quando interrumpitur Præſcriptio, tempus præteritum non amplius valet, ſed debet de novo inchoari. Econtra vero, quando præciſe dormit, equidem tempus illud intermedium dormitionis non numeratur; aſt tamen remoto illo, ob quod Præſcriptio dormiebat, impedimento, tempus præteritum adhuc computatur, ac cum ſubſequenti connectitur. Taliter dormire dicitur Præſcriptio in ætate pupillari; item tempore belli, aut peſtis, ſi Jus tunc non dicatur; ſimiliter Præſcriptio contra Eccleſiam aliquam, ſi Prælatuſ ejusdem ſit dilapidator, aut fuerit mortuus, uſque

ad novum Rectorem &c. Vide Jus Can. lib.
2. decret. tit. 26. §. 7. n. 192. & seqq. *

A P P E N D I X.

Continens septem Casus de Præscri- ptione.

* Ut praxis hujus materiæ magis capiatur, & scioli illi, qui dum vel parum de Præscriptione in Theologia audiunt, illico tanquam Juvenes Confessarii varios etiam diffinites desuper sibi propositos casus resolvunt absque maturo examine prævio, num vere adint omnes conditiones ad legitimam Præscriptionem requisitæ &c. deinceps cautiore fiant, consultum duxi per modum Additionum septem subjungere casus de Præscriptionibus, quorum sit *

Additio I.

* I. Petro nobili, ejusque Antecessoribus per plures annos uniformiter factæ sunt certæ præstationes annuæ a quibusdam suorum subditorum; modo autem Petrus perlustrando acta sui archivii nihil invenit de hac obligatione, quinimo tales se produnt circumstantiæ, quæ potius docent contrarium, nempe obligationem ad hanc solutionem non adfuisse unquam. Quærit itaque ex Confessario, an hoc non obstante possit bona conscientia deinceps titulo Præscriptionis similes præstationes recipere? Respond. Si non constet positive de mala fide

Y

Theo-

Theologica ante completum tempus, & hæ præstationes triginta annis continuis processerint etiam ex titulo tantum præsumpto, possunt eadem licite continuari titulo Præscriptionis, dummodo non habeant conjunctam simul resistantiam Juris. Quod si vero dicta Juris resistantia fuisset his exactionibus annexa, requireretur ad legitimam Præscriptionem absque titulo tempus immemoriale. Ita præter P. Franciscum Schmier, P. Pichler *lib. 2. tit. 26. n. 84.* Ratio patet ex jam dictis *hæc tertia quæst.* quia nempe tales obligationes sunt personales: personales autem obligationes introducuntur, & extinguuntur annis 30. ordinarie *l. 3. C. de Præscript. 30. ann.* ubi autem Jus resistit, tempore immemoriali absque titulo *cap. 1. de præscript. in 6.* Illud adhuc superaddo notanter, quod non tantum debeat dici, adesse tempus immemoriale (prout sæpius aliqui sibi blandientes facile id credunt in suum commodum absque ulteriori indagatione) sed & de eodem sufficienter constare. *

Additio II.

* II. Paulus pariter nobilis inhærens vestigiis Antecessorum suorum exigit bona fide a Colonis, si qui moriuntur, passim etiam ab habentibus emphyteusin hæreditariam duplex Laudemium, nimirum pro *discessu & accessu*, de qua tamen rusticorum obligatione duplicis Laudemii nihil positive constat neque ex libris emphyteuticis, neque ex prævio aliquo legitimo pacto speciali cum primo illo Domi-
no

no directo, qui res illas in emphyteusin hæreditariam dabat, ac cum Colonis desuper inito. Et quia hisce instantibus audit ab alio Docto, similem exactionem duplicis Laudemii esse in Jure prohibitam, quærit ex Confessario; an ergo graviter peccet hanc praxin tanto tempore jam continuatam prosequendo titulo Præscriptionis.

Ante responsionem nota hic breviter I. Quod emphyteusis sit ille contractus, quo res aliqua immobilis cum translatione dominii utilis, retento dominio directo, seu proprietate, alteri fruenda & colenda pro annua pensione, in recognitionem dominii directi præstanda, conceditur; ubi ille, qui concedit, dicitur in Jure Dominus directus: alter vero, cui sit concessio, vocatur Colonus seu emphyteuta. Nota II. Quod emphyteuta quatuor habeat obligationes, nimirum *Primo*, ut servet pacta in hoc contractu inita. *Secundo*, ut colat, & conservet rem emphyteuticam. *Tertio*, ut singulis annis solvat certam pensionem, quæ appellatur *Canon annuus*. *Quarto*, ut facta aliqua rei emphyteuticæ alienatione Domino directo det Laudemium. Nota III. Quod Laudemium de Jure communi sit quinquagesima, de Jure autem Bavarico juxta locorum observantiam ordinarie vigesima pars æstimationis rei emphyteuticæ. Dictum Laudemium de Jure communi citra specialia pacta unicum, & quidem juxta Jus commune in sola alienatione rei emphyteuticæ, de Jure autem Bavarico etiam in aliis mutationibus Domino

directo a Colonis dandum conceditur *L. 3. prope finem. C. de jure emphyteutico.* Ubi plura desuper in emergentia casus vide apud AA. infra citandos; nos enim hic immoramur in sola Præscriptione. H. N.

Respondeo, talem Nobilem non posse continuare bona conscientia quoad emphyteuses hereditarias exactionem secundi Laudemii mortualis pro discessu, nisi ostendere queat, sic fuisse practicum tempore immemoriali. Vide desuper Jus Canonicum Patris Reiffenstuel *lib. 3. decr. tit. 18. num. 231.* August. Michel *Volum. 2. Theolog. Canonico-Moralis part. 1. tract. 2. §. 1. punct. 2. num. 13. & seqq.* Ratio est: quia tali Præscriptioni resistit Jus *L. 3. C. De Jure emphyteutico*: atqui juxta dicta ex *cap. 1. De Præscriptione in 6.* ubi resistit Jus sine specifico titulo requiritur ad Præscriptionem tempus immemoriale: ergo pariter hic. Quod etiam de Jure Bavarico gratis concedit Chlinsperg *lib. Feud. c. 8. q. 8. object. 3.* non solum quoad feuda, sed etiam quoad emphyteuses, si loquamur de exactione secundi Laudemii mortualis, quod petitur ob discessum per mortem emphyteutæ: quamvis clarissimus Commentarista in Jus Bavaricum Schmid *Tit. 21. art. 21. n. 3.* universaliter ad introducendam Præscriptionem hujus Laudemii per modum discessus tantummodo exigat in Bavaria tempus 30. annorum ex eo valde gravi fundamento, quia nimirum Jus Bavaricum huic Laudemio per modum discessus non resistit, sed
gene-

generaliter, ac positive, ubi est in *observantia*, ejus continuationem permittit. Idem dictus auctor repetit *semicent. 1. Controvers. 31. n. 14. & seqq. **

Additio III.

*III. Coloni aliqui cujusdam Nobilis obligantur præter triticum singulis annis dare quasdam præstationes culinarias, puta anseres, gallinas & pullos &c. quas tamen intermiserunt ultra 30. annos. Dominus horum subditorum perlustrans aliquando exactius libros suos emphyteuticos, invenit hanc rusticorum obligationem, huicque conformiter petit has præstationes culinarias deinceps quoque faciendas, ac insuper refarcitionem præcedentium hucusque omissarum. Rustici sese excusant ex eo, quod ultra 30. annos nemo hæc unquam ab ipsis exegerit. Quæritur ergo, an exinde prætereundum sit præscriptionem tam quoad præteritas omnes, quam quoad præstationes culinarias futuras? Ante Resolutionem reflexio facienda est ad Quæstionis I. Conclusionem quartam, in qua Præscriptionem divisimus in positivam & privativam, quarum ultima foret prætensa a Rusticis, eoquod non exigant vi hujus sibi quidpiam præstari, sed potius sese a præstatione liberari, sicque Dominum suo jure per Præscriptionem privari. H. N.

Respondeo, equidem DD. in hoc puncto non convenire: communior tamen, & meo

judicio verior est sententia eximens rusticos titulo Præscriptionis privativæ, præstationibus culinariis tam præteritis quam futuris. Ita sentiunt Abbas Panormitanus, Paulus Castrensis, Alexander de Imola, Joannes Andreas, Bartolus, Baldus, Barbosa, Cardinalis Tuscus, & alii apud Franciscum Schmier hic c. 4. *sect. 2. num. 199. & seqq.* Ratio est prima, quia juxta casum primum jus exigendi tales præstationes annuas Præscriptione 30. annorum acquiritur; ergo etiam a pari tali tempore extinguitur, præsertim cum *L. 3. ac 4. C. de præscript. 30. vel 40. annorum* omnis actio Præscriptione longissimi temporis extinguí dicatur. Ratio secunda desumitur *ex leg. 26. C. de usuris*, ubi a pari etiam obligatio solvendi usuras, quæ alias foret annua, unica Præscriptione temporis longissimi tollitur. Ratio tertia eruitur ex Jure Canonico c. 4. § 6. *de Præscript.* ubi annua obligatio solvendi Decimas Episcopo vel Parocho Præscriptione tollitur, si eadem solutio non fuerit facta annis quadraginta: ergo etiam obligatio solvendi annuas præstationes extinguetur, si ea non fuerit observata triginta annis; nam cur in antecedenti requirantur plures (nimirum quadraginta anni) ratio est, quia ibidem præscribitur contra Jura Ecclesiastica, ubi juxta jam dicta desiderantur anni quadraginta; alias vero regulariter triginta. *L. 3. & 4. de Præscript. 30. vel 40. annorum.* *

Additio. IV.

*IV. Jacobus Decanus cujusdam Ecclesiæ Collegiatae, perlustrando Capituli Archivium, ex antiquis instrumentis deprehendit, aliquot Anniversaria non servari conformiter Fundationi, utpote, cum ibidem semper Missæ aliquot privatae simul cum solemniter dicendæ fuerint injectæ, quæ tamen non amplius per plurimos annos celebrantur. Quærit ergo is ex Confessario suo, an Missæ privatae hucusque bona fide intermissæ non debeant resarciri; item praxis illa celebrandi solum Officium solemne possit etiam deinceps continuari, cum non constet positive per gravia fundamenta de aliqua reductione Missarum auctoritate legitime facta, prout supponitur.

Resp. Si praxis ista obtinuit tempore immemoriali, potest bona conscientia continuari, nec est ulla obligatio resarcitionis, cum nihil possit assignari, quod obstaret tali Præscriptioni. Ita la Croix *lib. 4. Theol. moral. num. 852.* Hancque sententiam quoad potestatem præscribendi contra onera Missarum secuta est Rota, uti testantur Card. Tuscus *Litt. S. concl. 424. n. 9.* Corad. *lib. 1. cap. 6. n. 324.* Quinimo apud la Croix *loc. cit.* non desunt citati etiam graves Auctores, qui idem defendunt de tempore longissimo; quod tamen ultimum mihi, nisi simul adsit, & ostendi possit specialis aliquis titulus, apparet difficilior; cum videatur adesse

resistentia Juris: quoniam Concilium Trid. sess. 25. cap. 5. *de reformat.* prohibet specialiter derogari foundationibus, & Bulla Pii IV. confirmans continet decretum irritans, quidquid contra factum fuerit.

Additio V.

* V. Joannes Beneficiatus longissimo tempore legit singulis septimanis quinque Missas pro Fundatoribus, credens se taliter esse obligatum; modo autem acquirens antiquum foundationis instrumentum deprehendit in eodem tantummodo per singulis hebdomatibus tria Sacra. Quærit itaque ex Confessario, an per illud longissimum tempus contra se ipsum sit exinde introducta Præscriptio, ut teneatur etiam deinceps hebdomatim continuare celebrationem quinque Missarum pro Fundatoribus, vel an possit bona conscientia una cum suis Successoribus solum legere tres in futurum? Respondeo, rem non carere sua difficultate, uti poterit videri apud P. Schmier; si enim potest aliquis præscribere contra Fundatores ad extinguendum numerum Missarum conformiter dictis præcedentibus, cur non poterit præscribi a Fundatoribus contra Beneficiatum ad illum numerum Missarum augendum? Hoc tamen non obstantem eodem auctore sentio probabilius, quod contra Joannem Beneficiatum non sit introducta Præscriptio, adeoque possit deinceps hebdomatim tantum applicare tria Sacra pro Fundatoribus. Ratio est fundamentalis; quia,

quia, ut contra ipsum procederet Præscriptio, Fundatores præscribentes jus illud, deberent habere voluntatem præscribendi contra dictum Beneficiatum, ut sic acquirant possessionem: sed non consentur habere eam voluntatem utilem ad possidendum & præscribendum: ergo. Min. probatur; vel enim tales Fundatores jam sunt mortui, prout plerumque contingit, & hi nil consentur de terrenis amplius possidere; vel adhuc vivunt, & isti utpote benescientes ex instrumento a se erecto, non esse Obligationem celebrandi plura, quam tria Sacra, non præsumuntur de novo velle obligare ad quinque; nam alias, si scientes contrarium, vellent novum onus imponere, forent in mala fide: ergo. Ita P. Schmier approbante & confirmante Facultate Juridica Salisburgensi resolvit in sua Jurisprudentia tom. 1. lib. 1. tract. 2. cap. 4. sect. 2. §. 1. num. 183. ubi etiam contrarias solvit objectiones. Idem tenent Tamburinus & Pasqualigus cum la Croix lib. 4. n. 853. *

Additio VI.

* VI. Ut Andreas obtineret Canonicatum, confanguineus ejusdem Turnario promisit, ac etiam dedit pingue honorarium infcio Andree. Postquam jam integro triennio Andreas pacifice Beneficium cum titulo colorato legitimæ institutionis possedit, devenit in notitiam hujus rei; hinc dubitans quærit ex Confessario, an teneatur Canonicatum dimittere.

vel num possit titulo Præscriptionis ulterius retinere? Ante Respons. Nota I. tanquam certum, quod Simonia adhuc sit, si temporale propter Beneficium datur a tertio etiam ignorante illo, qui Beneficium acquirit. c. *Quicumque* 1. q. 5. quapropter si Andreas hunc simoniacum ingressum resciret ante triennium, teneretur aut Canonicatum dimittere, aut dispensationem impetrare. Nota II. quod per Regulas Cancellariæ ille, qui Beneficium aliquod per triennium pacifice possedit, nullatenus desuper molestari queat; & si alius postea obtineret contra hunc possessorem litteras ad dictum Beneficium, nullæ forent, ac irritæ. H. N.

Resp. Completo bona fide triennio potest Andreas Canonicatum titulo Præscriptionis tuto conscientia retinere absque ulteriori aliqua dispensatione. Ita Navarrus *lib. 3. consil. 30. de Præbend.* Thomas Sanchez *in Decalog. lib. 7. cap. 29. n. 89.* Lessius *lib. 2. cap. 35. dub. 25. n. 140.* & alii contra Leurenium *part. 2. Fori Benef. quesit. 827.* ac Covarruviam *Regul. possess. part. 2. §. 10. num. 10. conclus. 6. & 7.* Ratio est: quia tam fortes hic in favorem triennalis possessionis ponuntur clausulæ, quam in alia Præscriptione: ergo pariformiter non solum pro foro externo, sed etiam pro interno, sicut in aliis Præscriptionibus erunt intelligendæ. *Nec dicas*, ab hac triennali possessione excipi ingressum simoniacum, qualis erat in præsentī. Resp. enim excipi ingressum simoniacum per Beneficiatum, vel saltem eo approbante factum,

etum, non autem ipso ignorante per tertium commissum. Videatur Jus Canon. Reiffenst. lib. 5. tit. 3. num. 278. *

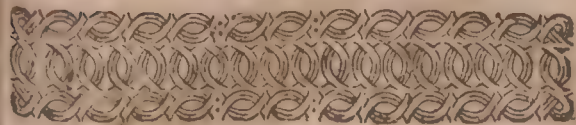
Additio VII.

* VII. Mathias Colonus Bavarix præten- dit, quod habeat prædium suum jus cædendi ligna, & pascendi pecora in fundo Joannis, eoquod id ipsum jam antecessores sui ante plurimos annos absque ulla contradictione exercuerint. Quærit ergo Joannes ex Confessario, an possit bona conscientia contra Mathiam litem move- re, eoquod nequeat ille aliquem hujus juris prætensi titulum specialem exhibere? Resp. cum hæc sit servitus, vel quasi servitus discon- tinua, quæ juxta dicta, ac præsertim de Jure Bavarico absque titulo speciali non præscribi- tur, nisi tempore immemoriali, non tenetur ulterius Joannes tale præjudicium tolerare, sed potest causam suam in judicio prosequi, in quo etiam victoriam obtinebit, nisi Mathias probare queat tempus immemoriale: ubi no- ta, quod ea, quæ sunt auditu perceptibilia, per auditum, & visibilia (uti in præsentî) per visum probentur.

Porro per testes annorum quinquaginta quatuor, vel saltem quinquaginta unius pro- batur tempus immemoriale, si quilibet eorum deponat. I. Quod ita viderit practicari per quadraginta annos, nec sciat tempore vitæ suæ aliter fuisse practicum. II. Quod ne- que

que alios noscat, qui vidissent, aut a videntibus ipsimet audivissent initium talis usus, seu, quod tempore suæ vitæ practicum fuisse contrarium. III. Quod insuper eorum, qui hujus praxis notitiam habere possunt, communis sit opinio, se pariter nec vidisse initium hujus usus, nec ab ipsismet videntibus audivisse: prout talem opinionem seu famam communem exstare, per duos vel tres probari poterit. Ita deducitur ex *L. 28. ff. de probat.* ibi: *Si arbiter animadvertere debeat, an operis facti memoria exstet, hoc ei quærentum est, an aliquis meminerit, id opus factum esse &c.* Cum interim nemo sit eorum, qui id meminuerit, quibus Consulibus id viderit: sed cum omnium hæc est opinio, NB. nec audisse, nec vidisse, cum id opus fieret, neque ex eis audisse, qui vidissent, aut audissent &c.



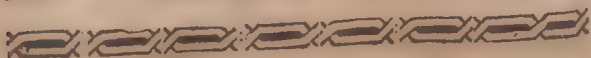


TRACTATUS OCTAVUS.

DE

CONTRACTIBUS.

1. **I**Nter alios modos acquirendi rerum Dominium recte connumerantur Contractus, sic dicti, quia (ut inquit Doctor Subtilis 4. dist. 15. qu. 2. §. De secundo) ibi simul trahuntur voluntates partium; trahitur enim iste ad transferendum in illum a commodo, quod expectat ab illo, vel quod expectat transferendum in se. Et de Contractibus procedit illud vulgatum Doctorum: Quod a principio est voluntatis, ex postfacto fit necessitatis, id est, post Contractum semel rite celebratum arg. l. Sicut C. De obligat. & action. Unde haud immerito de Contractibus, utpote quorum obligatio non solum pro Foro externo, verum etiam in Foro conscientiae atque interno locum habet, impraesentiarum agitur.



DISTINCTIO I.

De Contractibus in genere.

QUÆSTIO I.

Quid, & quotuplex sit Contractus?

SUMMARIUM.

1. Contractus, unde sic dicti?
2. Contractus accipitur large & stricte.
3. Contractus large, seu pactum, quid?
4. Requirit necessario plurium consensum in idem.
5. Et quidem reciprocum.
6. Promissio, antequam sit acceptata, non obligat.
7. Discrimen inter promissionem Deo, & hominifactam.
8. Contractus proprie, quid?
9. Solvitur obiectio.
* Contractus quotuplex?
10. Contractus explicitus, & implicitus seu interpretativus, ac quasi Contractus, quid?
11. Contractus lucrativus seu gratuitus, & onerosus, quid?

12. *Contractus absolutus, & conditionatus quid?*

(a) *Tract. 6. Dist. 2. num. 24.*

* *Conditio adjecta potest esse honesta vel non.*

Et quid utrobique sentiendum? Additio I.

* *Qualis sit differentia adicere quidpiam Contractui tanquam conditionem, & adicere tanquam modum? Addit. II.*

* *Solvitur objectio. Addit. III.*

2. **C**ONTRACTUS dupliciter accipitur, large & stricte. *Contractus large acceptus* coincidit cum Pacto generatim sumpto; quo modo omnem prorsus Contractum, sive gratuitum, sive onerosum sub se comprehendit. *Contractus stricte acceptus* sub se complectitur solum Contractum onerosum, seu reciprocum, qui nempe ex utraque parte paciscentium, seu contrahentium parit obligationem. Hoc ipsum ut una cum annexis clarius intelligatur, sit

3. **CONCL. I.** *Contractus large acceptus, seu Pactum generatim sumptum est duorum, vel plurium in idem placitum, & consensus.* Ita *L. 1. ff. de pactis.* Scotus *4. dist. 46. q. 1. S. Ad solutionem, & alii.*

4. Dicitur: *duorum, vel plurium placitum, & consensus.* Nam, ut recte cit. *l. 1.* notatur, nullus est Contractus, nullaque obligatio, quæ non habeat duorum vel plurium consensum, seu conventionem in idem; id est, plurium in unum, unamque sententiam consensum in ordine ad aliquid dandum, faciendum, vel non faciendum. Unde, si unus quidpiam donavit,
aut

aut promisit, alter vero id non acceptavit, aut recusavit, jam non fuit Contractus, neque oritur inde aliqua obligatio.

5. Necesse insuper est, ut talis duorum consensus sit reciprocus, id est, inter se mutuo factus : quia ad Contractum non sufficit, ut quovis modo duo in idem consentiant, sed requiritur, ut consensus suos in se mutuo dirigant. Hinc donatio & promissio, etiamsi a duobus communi consensu fiat respectu unius tertii, antequam sit acceptata ab illo tertio, ejusque consensus reciprocus accedat, non habet rationem Contractus seu Pacti, sed primum post ejus acceptationem.

6. Quinimo ex hoc generatim inferitur, quod nulla promissio seu pollicitatio, antequam sit acceptata, pariat quamdam obligationem, ne quidem naturalem, aut in Foro conscientiae. Unde si alteri promissisti, aut donasti quidpiam interius solummodo, non obligaris. Idem dicendum, quando tu signo externo tuam promissionem vel donationem manifestasti, alter vero eam necdum intellexit, aut non acceptavit : siquidem in neutro casu fuit Contractus ob defectum reciproci consensus : & consequenter nulla obligatio inde subsecuta.

7. Et hinc discrimen est inter Votum seu Promissionem DEO factam, & Promissionem homini factam : illa quippe, licet interno tantum animo concepta sit, illico a DEO cordium inspectore cognoscitur, & acceptatur : hæc vero
nisi

nisi externo signo manifestata, & Promissario indicata fuerit, ab eo neque cognosci, neque acceptari potest: nam *homo videt ea, quæ parent, Deus autem intuetur cor.* 1. Reg. 16. Et hinc plures Doctores, de pacto inter homines existente loquentes, asserunt, quod pactum sit *duorum reciprocus in idem consensus, signo sensibili expressus*: nam aliter homines nequeunt consensum alterius cognoscere, & acceptare.

8. CONCL. II. *Contractus proprie*, ac in rigore accipitur pro pacto reciproco oneroso, quod ex utraque parte paciscentium seu contrahentium obligationem parit. Unde recte definitur *L. Labeo 19. ff. De verb. signif. dicendo: Contractus est ultro citroque obligatio*, id est duorum vel plurium in idem consensus, ultro citroque obligationem pariens: qualis est Emptio, Venditio, Locatio, Conductio, & hujusmodi, ubi venditor est obligatus ad dandam mercedem, emptor vero ad refundendum pretium &c.

9. Nec dicas. Inter Patrem & filium, subditum & Superiorem &c. datur mutua, sive ultro citroque obligatio, non tamen Contractus; ergo data Contractus definitio non est bona. Resp. enim distinguendo antecedens: inter Patrem & filium, subditum & Superiorem &c. datur mutua obligatio, orta ex Justitia commutativa, negatur, orta ex aliis Virtutibus, utputa ex Pietate, Observantia, & hujusmodi, conceditur antecedens, sed negatur consequentia: nam Contractus est ultro

Z

citro-

citroque obligatio, quæ oritur ex motivo Justitiæ commutativæ post mutuum contrahentium consensum.

Additio.

* Solet autem Contractus ut sic proxime explicatus diversimode a Juristis dividi; puta in Contractum seu *pactum nudum*, & in *vestitum* item in *nominatum* ac *innominatum*: præterea in Contractum *bonæ fidei*, & *stricti Juris*. Ubi *Pactum nudum* dicitur illud, quod in sola conventionione paciscentium consistit absque aliquo alio extrinseco, quo vestiatur: idque habet quidem obligationem naturalem, non tamen civilem, id est, obligat quidem in conscientia, non tamen parit actionem de rigore Juris civilis, ne lites nimium multiplicentur. *Pactum vestitum* nominatur, cui præter conventionem partium aliquod aliud Juris adminiculum accedit, ratione cujus actio civilis in Foro externo oritur: puta si nomine specifico in Jure exorietur, uti Emptio, Venditio, Locatio, Conductio &c. vel si scriptura, aut juramento interveniente vestiatur &c. Contractus *nominatus* appellatur, qui proprium specificum in Jure nomen habet, e. g. Emptio, Venditio &c. hincque eo ipso etiam talis Contractus est pariter pactum vestitum: *Innominatus*, qui tali proprio specifico nomine est destitutus: cujus ultimi quatuor sunt modi. I. *Do, ut des*; e. g. do vinum, ut des triticum. II. *Do, ut facias*: e. g. do triticum, ut mihi excolas vineam meam. III. *Facio, ut des*: e. g. excolo tibi

vineam, ut mihi des triticum. IV. *Facio, ut facias* : e. g. reficiam tibi domum tuam, ut tamen tu mihi excolas meum hortum. Demum Contractus *bonæ Fidei* est ille, in quo Judex potest multa decernere ex æquo & bono, etsi ea verbis expressa non fuerint : tales Contractus sunt Emptio, Venditio, Locatio, Conductio, & alii §. *Actionum. Inst. de action.* enumerati. Contractus *stricti Juris*, in quo Judex ad rigorem verborum præcise attendit. *L. 99. ff. de verb. obligat.* prout similes censentur Mutuum, Census, Emphytheusis &c. sed de his omnibus plura Juristæ : in specie videatur Reissensuel *lib. 1. decret. tit. 35.* quæ autem magis concernunt Theologos sumendo Contractum in sensu aliquo largiori, prout nimirum est plurium consensus in idem, adhuc sit.*

10. CONCL. III. Contractus variæ sunt divisiones. Et quidem is primo dividitur in explicitum & implicitum. Contractus *explicitus*, seu formalis est, qui fit expressa partium conventionione, & hic proprie dicitur Contractus. *Implicitus*, seu *interpretativus* est, qui fit implicite solum, & absque ulla expressa pactione : qualis est Tutela (id est, quando quis in se suscipit officium Tutoris) & quodvis aliud officium. Qui enim aliquod officium suscipit, eo ipso sese obligat erga alterum, & alter obligatur erga ipsum, juxta leges & consuetudines circa tale officium receptas, neque requiritur alia conventio expressa : & hic dicitur *quasi Contractus*.

11. Deinde Contractus in communi dividitur in lucrativum, & onerosum. *Contractus lucrativus* (quem & *gratuitum* appellant) est, in quo nihil rependitur: ut Promissio, Donatio, Commodatum &c. Huc referri possunt Testamentum, & Legatum, quæ sunt donationes quædam in diem. *Contractus onerosus* est, in quo aliquid loco ejus, quod datur, reddi debet, vel præstari, ut fit in Emptione, Locatione, & hujusmodi.

12. Tertio Contractus dividitur in *absolutum* & *conditionatum*. Ille est, qui fit independenter a quacunque conditione: hic vero, qui fit dependenter ab aliqua conditione extrinseca; v.g. dono tibi meum equum, si eris promovendus ad tale officium, vel si navis ex Indiis advenerit. Porro valor Contractus conditionati pendet ab eventu, seu veritate conditionis adjectæ, eaque non existente, seu non impleta nullam inducit obligationem, idque defectu consensus, eoquod quis non aliter contrahere intenderit, nisi sub eventu talis conditionis extrinsecæ. Et additur, *conditionis extrinsecæ*: nam conditiones, quæ tacite de jure insunt, v.g. si potero, si alter non resiliat a Contractu &c. non reddunt Contractum conditionatum, prout in simili de Juramento superius (a) dictum est.

Additio I.

* Porro circa Contractum conditionatum illud adhuc restat notandum, quod conditio adjecta possit esse vel honesta seu indifferens, vel inho-

inhonesta. Quando conditio adjecta fuerit honesta seu indifferens (prout exempla habes in superiori numero) tunc equidem ante adventum conditionis nulla actualis oritur obligatio implendi Contractum; interea tamen tenetur sic conditionate promittens expectare eventum conditionis, ita ut interim nequeat pro libitu suam promissionem ab altero acceptatam revocare. Econtra vero, si illa conditio fuerit inhonesta, e. g. si Titius ad Bertham dixisset, *dabo tibi decem florenos, si concesseris usum corporis tui*, talis promittens haud dubie non tenebitur expectare eventum tam turpis conditionis, sed poterit promissionem hanc pro libitu suo illico revocare. Quod si tamen Titius eandem non revocasset, & Bertha sub pacto e. g. recipiendi decem florenos usum corporis actu concessisset, obligaretur Titius, saltem de Jure naturali loquendo, extradere decem florenos, uti Sporer tract. 6. in Decalog. c. 2. sect. 1. num. 18. recte advertit. *

Additio II.

* Quæres, an idem sit adjicere quidpiam Contractui tanquam *conditionem*, & addere huic tanquam modum? Respondeo, ista duo inter se esse distinctissima, uti patebit ex terminorum explicatione: nam si adjicitur veluti præcise modus absque eo, quod simul sit causa motiva, tunc adjungitur incontinenti tanquam accessorium Contractui substantialiter in se jam

completo. Econtra vero, si additur tanquam conditio, tunc ingreditur substantiam Contractus tanquam causa motiva, ita ut sine eadem Contractus substantialiter non diceretur completus. Atque hinc, quamdiu non adest conditio, tamdiu non adest obligatio promissi conditionati: econtra vero actualis obligatio promissi in propositione modali oritur illico, quamprimum talis promissio profertur, quamvis ipse modus adjunctus necdum adsit: interea tamen alter, cui promissio fit, gravatur, ut in futurum adimplere modum studeat. Item exinde, si in propositione conditionata conditio adjuncta fuerit inhonesta, ea non adimpleta, ad nihil obligatur promittens. Econtra si in modali propositione modus additus fuerit inhonestus, aut impossibilis, talis modus habetur pro non adjecto, & promittens adhuc adstringitur ad servandum promissum, etsi ab altero non servetur modus; nam pereunte accessorio non sequitur, quod etiam pereat principale. Ita accurate notat Pater Sporer *loc. cit. num. 17. & seqq.* Cæterum conditio ordinarie, & nisi ex circumstantiis aliter colligatur, denotatur per particulam *Si*, modus vero per particulam *Ut* e. g. talis propositio, *si fueris consecutus gradum Doctoratus, promovebo te ad officium Præfecturæ*, foret conditionata; econtra vero, quando diceretur: *Subministro tibi alimenta ad proseguenda tua studia, ut aliquando fias Clericus*, hæc propositio esset modalis, uti recte Pichler *lib. 1. Decret. tit. 35. n. 5.* In dubio autem præsumendum erit, id, quod

Quest. I. Quid & quotuplex sit Contractus. 351

quod additur, magis esse conditionem, quam modum. *L. 109. ff. de condit. & demonstr.*

Additio III.

* Dices : si Contractui matrimoniali, vel Testamento, aut Professioni Religiosæ adjiciatur conditio turpis, habetur pariter pro non adjecta, & Contractus adhuc obligat, prout ex Haunoldo, Sanchez, & Cardinali de Lugo ostendit *la Croix lib. 3. part. 2. num. 599.* ergo non est notabile discrimen, siue aliquid adjiciatur tanquam conditio, siue tanquam modus.

Resp. Neg. consequentiam. Etenim, quod in dubio simile Matrimonium, Testamentum, aut Professio adhuc regulariter obligent, quamvis conditio illa turpis vel impossibilis non adimpleatur, item quod præfata conditio habeatur ibidem tanquam non adjecta, id provenit ob specialem favorem circa ista tria ex particulari dispositione juris positivi, & nullatenus exinde est facienda extensio ad alios Contractus conditionatos, respectu quorum adhuc verum manet, quod talis conditio turpis reputetur tanquam adjecta, ita, ut ea ex altera parte non adimpleta, neque ille, qui hanc conditionem in Contractu posuit, obligetur adimplere Contractum ob defectum consensus, quem expresse alligavit tali conditioni. Atque hoc bene notandum : deserviet enim suo tempore ad resolutionem variorum casuum. Videatur desuper *la Croix loc. cit.**

QUÆSTIO II.

Qualis Consensus requiratur ad valorem Contractuum?

SUMMARIUM.

13. *Ad consensum pro valore Contractuum requiruntur quatuor conditiones.*
14. *Error circa substantiam reddit Contractum nullum.*
- * *Limitatio hujus doctrine.*
15. *Secus, quando contingit solum circa qualitatem.*
- * *Tria notabilia Corollaria.*
16. *Metus gravis ab intrinseco proveniens non invalidat Contractum.*
17. *Idem est de metu ab extrinseco, sed juste incusso.*
18. *Contractus ex metu gravi injuste incusso celebrati.*
19. *Aliqui sunt ipso jure invalidi, alii per sententiam Judicis rescindendi.*
- (b) *Tract. I. Dist. I. n. 28. & 30.*
20. *Contraria quorundam opinio.*
- (c) *Tract. I. Dist. I. n. 31.*

13. **C**ONCL. I. Ad valorem Contractuum omnino requiritur mutuus, & reciprocus contrahentium consensus, ut patet ex ipsa definitione Contractus num. 8. allata. Porro ad talem consensum quatuor communiter requiruntur conditiones. I. Ut consensus sit plene deliberatus, & liber: de quo plura in sequentibus Conclusionibus. II. Ut consensus sit serius, seu promissorius, id est, fiat cum volun-

luntate serio contrahendi, in qua jam involvitur animus se obligandi juxta naturam Contractus celebrati. Ratio hujus conditionis est: quia consensus simulatus revera consensus non est, sed tantum fingitur: sine consensu autem Contractus validus non est. Unde inferitur, quod fiste contrahens re ipsa ex tali Contractu non obligetur, utpote qui Jure naturæ irritus est, & nullus: peccat tamen juxta gravitatem materiæ, qui proximum sua fictione injuste decipit; unde & tenetur eidem ad recompensationem damni, si quod fortasse fuit subsecutum ob suam fictionem. III. Ut consensus interius aliquo signo externo sit expressus: alioquin enim alter contrahentium non posset cognoscere, neque acceptare consensum præstitum: sine tali autem acceptatione contractus non obligat. IV. Ut talis consensus acceptetur ab altero, cum quo fit contractus, ob rationem paulo ante positam, de qua acceptatione vide plura inferius *dist. 2. q. 2. n. 18. & seqq.*

14. CONCL. II. Quando in altero contrahentium contingit error circa substantiam rei, Contractus Jure naturæ est irritus, v. g. dum emitur aurichalcum pro auro, vitrum pro gemma, & hujusmodi; aut dum econtra venditur, & donatur gemma pro vitro &c. Ita omnes Doctores. Ratio est: quia tunc deest consensus substantialis: cum nullus sit errantis consensus, ut dicitur *l. Non idcirco. C. de juris & facti ignorantia*, & alibi; nam emens intendit emere aurum vel gemmam, non vero aurichal-

chalcum, vel vitrum: sine consensu autem contractus est nullus; ergo. Inferitur proinde, quod, dum quis gemmam vendidit, existimans, esse crystalli fragmentum, emptor re comperta ad restitutionem gemmæ teneatur, aut ad justum ei pretium persolvendum, prout de novo inter ipsos conventum fuerit; quia prior emptio fuit nulla, & irrita. Lessius *l. 2. c. 17. n. 27. cum communi.*

Additio.

* Hanc doctrinam de nullitate contractus, si erretur in substantia, limitant Sanchez *l. 2. de matrim.* & Lugo *de jure & just. disp. 26.* in casu, quo res, quæ pro alia substantialiter diversa traditur, æque bona est, utilis, atque conducens ad usum, ac finem comparantis eandem: tunc enim videtur adesse alterius consensus saltem interpretativus. Hinc valide & licite (inquiunt) potest dari unum medicamentum a petito substantialiter diversum, quando certo constat, ad finem intentum æque deservire. Ubi tamen caute procedendum, atque ne forsân cupiditas lucri æqualitatem in pretio, aut similem bonitatem & utilitatem fingat, ubi tamen revera, & a parte rei sic non est: prout contingere potest apud Pharmacopolas, qui, dum certas species simplices vel compositas a Medico pro ægrotis præscriptas ad manus non habent, interea tamen erubescunt id manifestare, ne suæ officinæ exinde minoris æstimentur, alias substituunt, quas non certo sciunt, eundem effectum habituras, cum non levi no-cumento ægroti, & prostitutione Medici. Vel,
qui

qui loco vini Hispanici ad restaurandas reconvalescentis vires petiti aquam mellitam, nescio quibuscum ingredientibus, componunt: similis error in substantia certo facit contractum aliquem invalidum. *

15. Dicitur cæteroquin notanter in conclusione: *quando contingit error circa substantiam*. Nam si error contingit solum circa qualitatem accidentalem, contractus est validus, modo error, vel dolus non dederit causam contractui, id est, modo non vere causa motiva principalis hujus contractus extiterit, neque qualitas illa fuerit in pactum deducta per modum conditionis. Ratio est: quia talis vere consensit in emptionem istius rei, seu substantiæ ejus. Deinde error ille (prout supponitur) non dedit causam contractui, neque qualitas illa fuit deducta in pactum ut conditio: nam alioquin hac deficiente corrueret contractus ob dicta num. 12. simulque, quantum attinet ad prius, errantis nullus foret consensus.

Additio I.

* Inferitur proinde, quod invalidus sit contractus, si res illa, quæ comparatur, est quoad substantiam physicam equidem eadem, ac illa, quæ petitur: interea tamen in ordine ad finem, seu motivum principale omnino inutilis, vel saltem tam parum utilis, ut moraliter censeatur nullam omnino continere utilitatem quoad intentum. Ratio est: quia tunc deficiente causa motiva principali censeatur pariter deficere consensus in contractum, quamvis cate-

cæteroquin error iste tantum circa aliquam qualitatem physicam versetur. E. g. ponamus, Petrus voluit emere vinum forte NB. ut exinde perduret usque ad nuptias post aliquot septimanas primum instituendas; vinitor autem, ut facilius vina debilia distrahat majori, & proportionato respective pretio, huic inscio dedit vinum debile ac non firmum, quod post septem vel octo dies corrumpitur; talis contractus ex defectu motivi est nullus, & tenetur vinitor in conscientia pretium ex integro refundere, quamvis illud vinum in substantia physica non differret a vino forti, & cæteroquin pretium fuisset proportionatum pro vino debili.

Idem dic ob eandem rationem, si pharmaca evanida pro aptis ad medicinas conficiendas, vel semina corrupta pro idoneis ad seminandum venduntur: nam similia ad finem illum, in ordine ad quem principaliter petuntur, sunt ex toto, saltem moraliter loquendo, inutilia. Et hinc nullæ sunt, ac restitutioni obnoxie illæ venditiones, quas multi circumforanei practi-
cant, qui ab initio pretiosa unguenta vel pharmaca, queis promissi correspondent effectus, ali-
quibus paucis equidem valide vendunt, ex hoc tamen præcise motivo, ut sic plures ad emendum alliciant, quos si præsentem viderint, in magna copia deprædicata unguenta seu pharmaca distrahunt, adeo tamen alterata, aliisque inutilibus rebus in tanta copia commixta, ut ad promissum finem, ob quem emuntur, moraliter prorsus fiant inepta, ac incapacia. Nec
dicant,

dicant, se non posse alias sine honesto lucro tam vilipretio vendere : Respondeo enim, adeoque eosdem debere similes praxes deceptorias omnino deinceps intermittere. *

Additio II.

* Inferitur ulterius, quod econtra validus sit contractus, si emas vinum recens, quod credebas antiquum, five lymphatum, aut alio minus generoso compatibili mixtum, quod judicabas purum, seu stannum commune, quod existimabas Anglicum, vel pannum in Germania confectum, quem putabas Hollandicum &c. nam in tali contractu ex una parte non datur alia substantia : ex altera autem qualitas ista, respectu cujus error contingit, non fuit in Pactum deducta, ac præterea res ista comparata adhuc moraliter saltem notabiliter, etsi fortassis non in tantum, deservit ad finem seu motivum principale contractus, prout supponitur. Nec refert, quod fortassis habitualiter ita fueris dispositus, ut, si hanc qualitatem abesse, & dictum errorem accidentalem intervenisse scivisses, non contraxisses : nam talis dispositio habitualis non obest valori alicujus contractus onerosi ordinarie, dummodo qualitas ista non fuerit actualiter per modum conditionis in Pactum deducta, nec error dederit causam motivam ac principalem contractui. Certe multi mariti crediderunt ante contractum matrimonialem sponsas suas nobiles, divites, pulchras, morigeras &c. ac postea experiuntur contrarium :

rium : nec tamen exinde matrimonium censetur nullum , quamvis probabilissime non contraxissent , si similia ante matrimonium præscivissent. Vide de hoc la Croix *lib. 3. p. 2. n. 622.* ubi etiam duas objectiones notabiles solutas reperies. *

Additio III.

* Duo tamen debent tales distrahentes sibi bene notare. *Inprimis*, quod, si substantia illa equidem ad finem a comparante intentum moraliter, & suo modo deserviat, ast tamen multo minus, sic decipiendo in qualitate, vel quantitate, aut commixtione, adhuc peccent graviter. *Secundo*, quod, si ob defectum similem res esset minoris æstimationis, & hi nihilominus æquali pretio, ac si defectus iste non adesset, distraxissent, teneantur quoad excessum ad restitutionem, nisi læsio sit modica, prout dicitur *dist. 4. q. 8. n. 95. & seqq.* Idque bene observent laniones, qui majoris lucri gratia carnem vaccinam pro bovina, pistorum, qui panem alteratum & filigine mixtum pro pure tritico, rustici, qui frumentum aqua humectatum, sicque intumefactum, atque quoad mensuram ampliatum pro sicco vendunt aliis non intelligentibus pretio æquali. Idipsum alte sibi imprimant sartores, qui vetustas, & suo modo jam attritas vestes ita apposite purgare, reficere, atque apparenti quadam specie adornare sciunt, ut easdem pro novis, & integris vendant.

Item

Item sutores, qui madefactione, percussione, calefactione, aliisque modis corium jam obsoletum adeo immutare noscunt, ut quasi novum appareat: cum tamen exinde miseri emptores longe breviori tempore similibus vestibus, aut calceamentis uti queant, ac si fuissent, prout jactabantur. Præsertim vero id advertant vinitores ac œnopolæ, qui vino debili addunt varias ingredientias ex sulphure & aliis materiis sanitati non adeo conducentibus, quæ quidem vinum reddunt gustui amœnum, ast stomacho, & capiti nocivum: si enim (inquit non nemo) reliquæ de tali vino in tabula remanentes lignum quasi corrodunt, quid causabit successu temporis notabilior hujus vini quantitas in stomacho? Sane tales vinitores seu œnopolæ non solum adstringuntur ad restitutionem pretii quoad excessum, sed etiam ad recompensandum damnum, si exinde causatus fuisset morbus, & propterea notabiles expensæ factæ in medicinas, de quo, uti & de pluribus aliis, quæ addi adhuc possunt, videatur Jus Canonicum *lib. 3. decret. titul. 17.**

16. CONCL. III. Metus gravis ab intrinseco proveniens (hoc est, non incussus a causa libera, sed naturali, prout est metus mortis imminentis ob morbum, naufragium, bestias &c.) non invalidat contractum. Ita rursus certa, & communis, atque desumitur ex c. *Sicut nobis. De Regularibus*, ubi Votum Religionis, emissum a constituto in lethali infirmitate, censetur validum; ergo si Vota, & hujusmodi,

ex

ex metu facta tempore naufragii, vel infirmitatis lethalis, valida sunt, & obligant ad sui impletionem, ut omnes fatentur, idem dicendum erit de contractibus.

17. CONCL. IV. Similiter metus ab extrinseco proveniens, juste tamen incussus, contractum non invalidat. Ita pariter unanimis Doctorum. Ratio est: quia talis metus juste incussus non infert cuipiam injuriam. Hinc validum est matrimonium metu justæ excommunicationis contractum. Similiter, qui promissit aliquid, ne accusetur de crimine, de quo jure poterat accusari, tenetur stare promissis, non obstante, quod promiserit ob metum accusationis: idem dicendum de similibus.

18. CONCL. V. Loquendo tamen de metu gravi ab extrinseco proveniente, simulque injuste incussio, omnes contractus ex hujusmodi gravi metu ad extorquendum consensum injuste incussio celebrati, vel sunt ipso jure invalidi, vel saltem per sententiam Judicis rescindendi. Ita communis Doctorum, atque desumitur ex Jure Canonico *c. Abbas, & c. Ad audientiam*. De his, quæ vi, metusve causa fiunt: ubi generales hæ regulæ dantur: *Quæ metu, & vi fiunt, de jure debent in irritum revocari*. Item: *Quæ vi, metusve causa fiunt, carere debent robore firmitatis*.

19. Probatur eadem Conclusio, simulque sub disjunctiōe loquens declaratur per inductionem. Nam inprimis dantur aliqui contractus, qui,

Quaest. II. Qualis Consensus requiratur, &c. 361

qui, si ex hujusmodi metu celebrentur, ipso jure invalidi existunt, cum in eis requiratur plena libertas. Sic quippe matrimonium, & sponsalia, item promissio dotis, veluti accessoriae ad matrimonium, nec non & Professio Religiosa, & quaedam his similia, quae enumerat Glossa magna *c. 2. de his, quae vi, metusve causa* &c. si fiant ex metu gravi, & injuste incusso, sunt ipso jure invalida. Alii vero contractus, quamvis ob metum gravem ab extrinseco injuste illatum ordinarie non reddantur ipso jure invalidi (nam, ut loquuntur Juristae, *Coacta voluntas est voluntas*) nihilominus suadente aequitate per sententiam Judicis rescindendi sunt, ut jam superius (b) dictum.

20. Quinimo non desunt Doctores, quos refert Sanchez *lib. 4. de matrim. disp. 8. num. 2.* inter quos sunt Sotus & Molina, ac sequitur Mastrius *disp. 4. Theolog. mor. num. 23.* qui volunt, quoslibet contractus metu gravi initos ipso jure irritos & invalidos esse, aut saltem, ut vult Herincx *disp. 1. De contractibus q. 3. num. 46.* esse irritabiles pro arbitrio metum passi, vel per Judicem pro Foro externo. Cæterum haecenus dicta intelligenda solum sunt de metu gravi, seu cadente in constantem virum, non autem de metu levi: prout habetur *c. Cum dilectus. De his, quae vi, metusve causa* &c. Quinam autem censeatur esse metus gravis, superius (c) dictum est.

A a

QUÆ

QUÆSTIO III.

Quinam contrahere possint ?

S U M M A R I U M.

21. *Ætates hominis sunt Infantia, Pueritia, Adolescentia, Juventus, vel virilis ætas, Senectus, & Decrepitas.*
22. *Infans, Impubes, Pubes, Minor, seu Minorennis, Major, seu Majorennis.*
23. *Pupillus, quid ?*
Pupillus pubertati, vel infantia proximus, quis ?
24. *Generatim, qui possint contrahere ?*
25. *An & Religiosi ?*
** An Filiifamilias ? Item Uxores ? Addit. I.*
& II.
26. *Utrum Pupillus, vel Minorennis ?*
27. *Corollarium de Pupillo emente sine Tutoris consensu :*
28. *Vel ludendo perdente.*
29. *An Minorennis, vel Pupillus tunc obligetur naturaliter ?*
30. *Quid de Pupillo infantia proximo ?*
** Quid de Prodigio contrahente ?*
31. *Quid, si contrabant Pupilli vel Minorennis cum consensu Tutoris, vel Curatoris ?*
** Et an præter consensum Tutoris, vel Curatoris requiratur Decretum judicis ?*
32. *Differentia inter Tutorem, & Curatorem.*
33. *Obligatio civilis & naturalis: ac obligati civiliter, & naturaliter, qui ?*
34. *Obligationis naturalis effectus, qui ?*

21. **A**DVERTENDUM, quod, quamvis Doctores varie distinguant ætates hominis, dum alii plures, alii pauciores assignant, prout refert Fagnanus c. *Cum sis. num. 14. De Convers. conjugat* communior tamen sit sententia Glossæ in *Proœmio Libri sexti Decretalium Vers. Perfectus*, quæ sex tantum ætates, seu status hominis assignat. Prima est *Infantia*, quæ durat usque ad septimum annum completum. Secunda est *Pueritia*, quæ in feminis durat usque ad duodecimum, in masculis vero usque ad decimum quartum annum completum. Tertia est *Adolescentia*, durans usque ad vigesimum quintum completum. Quarta est *juventus* vel *virilis ætas* durans usque ad quinquagesimum annum; quamvis alii juventutem, & ætatem virilem dividant, & hanc ab anno quadragesimo, vel saltem quinquagesimo, usque ad quinquagesimum nonum computent. Quinta est *Senectus*, quæ exinde usque ad annum septuagesimum protenditur. Sexta est *Senium*, seu *Decrepitas*, quæ ab inde continuatur usque ad mortem.

22. Advertendum ulterius, quod juxta præmissas vitæ humanæ ætates varia nomina sortitur homo. Atque, ut omittatur nomen *Juvenis*, *Viri*, *Senis*, & hujusmodi, quæ ad propositum minus attinent, inprimis homo dicitur *Infans*, qui est minor septem annis completis. Exinde vero, quia pubertas in masculis expleto decimo quarto anno, in feminis autem expleto anno duodecimo mox incipit;

cipit: hinc masculi ante expletum decimum quartum annum dicuntur *Impuberes*, eoque expleto *Puberes*, fæminæ autem ante duodecimum expletum *Impuberes*, postea vero *Puberes*, & *Minorennēs*. Porro *Minor*, seu *Minorennis* dicitur pubes usque ad vigesimum quintum annum expletum, & quidem expletum de momento in momentum: postquam vero impleverunt modo descripto annum vigesimum quintum (de Jure Bavarico autem annum vigesimum primum) vocantur *Majores*, seu *Majorennēs*.

23. Rursus *Pupillus* dicitur, qui, cum adhuc impubes sit, desinit esse in potestate patris, vel per mortem ejus, vel per emancipationem: & hic vel est pubertati proximus, vel infantia proximus, prout magis accedit ad pubertatem, vel infantiam. *Pupillus pubertati proximus*, si masculus est, dicitur ille, qui habet ætatis decem annos cum dimidio; si fæmina, quæ habet novem annos cum dimidio: ante hoc autem tempus dicitur *Pupillus infantia proximus*, si est supra septimum; vel *Infans*, si est infra septimum. Hisce terminis prænotatis, sit

24. CONCL. I. Generatim loquendo omnes, & soli illi contrahere possunt, qui habent liberam bonorum administrationem. Ita omnes Doctores. Cæterum inter eos, qui non habent liberam bonorum administrationem, imprimis sunt infantes, amentes, aut alias usu rationis carentes: tales enim, licet sint capaces domini, non tamen usus vel liberæ admini-

nistrationis ejus ob defectum rationis, unde nec contrahere possunt.

25. Similiter Religiosi solemniter professi, cum nullius rei dominium habeant ob votum paupertatis, consequenter nequeunt legitime disponere de bonis Monasterii, neque contrahere sine consensu Prælati. Prælati vero, & constituti ab eo Administratores bonorum communium possunt quidem contrahere, sed in multis casibus non, nisi dependenter a consensu Capituli seu Communitatis, & ad usus determinatos duntaxat, prout sensus explicatur *lib. 3. decret. tit. 13.* Restat nunc ulterius particulariter agendum de filiisfamilias sub patria potestate constitutis, de uxoribus, atque de Pupillis, & Minorennibus, Patre mortuo, relictis, an & quando prædicti contrahere valeant ? & licet de Filiisfamilias, atque Uxoribus id erui jam posset ex dictis *Tract. 4. dist. 4. q. 2.* quo loco fuit indicatum, in quibus bonis Filiisfamilias, & Uxores habeant Dominium &c. ut tamen de singulis clare procedatur.

Additio I.

*CONCL. II. Filiisfamilias *Impuberes* ne quidem consentiente Patre possunt contrahendo se obligare in suum incommodum, uti clare deciditur §. 10. *Instit. de inutilibus stipulationibus.* Quoad *Puberes* autem reflectendum est ex *Tr. 7. dist. 4. q. 2.* ad Bona diversa, utrum nimirum sint talia, respectu quorum habent Dominium simul, ac usumfructum, & administrationem,

vel non? quoad priora libere possunt contrahere juxta denovo Jus clarum l. 4. §. 1. ff. *De castrensi peculio*; quoad posteriora vero absque consensu Parentis nil agere possunt in ejusdem præjudicium juxta *Leg. ult. §. 5. C. De bonis, quæ liberis*. Videatur Franciscus Schmier lib. 3. *Jurisprudentiæ. Tract. 3. c. 1. §. 3.* *

Additio II.

*CONCL. III. Uxores viventibus adhuc suis maritis quoad illa bona, respectu quorum nullo modo, neque quoad administrationem dependent a suis maritis, possunt libere in vivis contrahere. Ita sub his terminis Communis, patetque ex paritate dictorum in conclusione præcedenti. Ratio principalis est; quia respectu talium Bonorum plenum habent Dominium: dummodo cæteroquin ex *Tract. 7. dist. 4. q. 2.* recolligatur, quotuplicia sint Bona uxorum, & simul reflectatur ad privilegium, quod in contrahendo habent mulieres vi Senatusconsulti Vellejani, de quo infra hoc *Tract. dist. 4. q. 1. Additione post n. 9.* *

26. CONCL. IV Pupillus pubertati proximus, ac Minorennis potest quidem sine auctoritate Tutoris vel Curatoris contrahere in suum commodum, non tamen in suum incommodum seu præjudicium, ita, ut civiliter obligetur. Ita communis, & habetur expressum *Instit. de auctorit. tutor.* ibi: *Si quid dari sibi stipulentur, non est necessaria Tutoris auctoritas; quodsi aliis promittant pupilli, necessaria est Tutoris auctoritas.* Namque placuit, meliorem quidem suam
Con-

conditionem licere eis facere etiam sine Tutoris auctoritate, deteriore vero non aliter, quam cum Tutoris auctoritate. Unde, ut ait Glossa ibidem, *Contractus claudicat quandoque.*

27. Infertur proinde, quod celebrato emptionis contractu Pupillus, sine Tutoris consensu emens, non possit actione civili compelli invitus ad standum contractui, & solvendum pretium emptionis: ipse tamen Pupillus, si contractui stare velit, potest actione civili cogere venditorem ad tradendam sibi mercem pro constituto pretio. In quo proinde casu claudicat Contractus, ut dictum.

28. Insuper infertur cum Laymano lib. 3. tract. 4. c. 9. n. 10. & aliis, quod, si Pupillus, vel Minor habens Curatorem (secus dicendum, si hic Curatorem non habeat) quidpiam ludendo perdidit, aut alio Contractu promissit, id solvere non teneatur, sed possit se exceptione Legis Civilis defendere, nisi Minor se soluturum jurasset. Quodsi vero Pupillus, vel Minor solvit creditori, potest is tuta conscientia rem retinere, donec ab eo repetatur per beneficium Legis talem repetitionem concedentis; cum hic saltem obligatio naturalis interveniat, quæ ex Jure Gentium per consensum oritur.

29. Dicitur notanter: *cum hic saltem obligatio naturalis interveniat.* Nam etsi Pupillus pubertati proximus, ac Minorennis non obligetur civiliter, si contrahat sine Tutoris vel

Curatoris auctoritate, nihilominus obligatur naturaliter, ac in Foro conscientiae: quamvis hujusmodi obligatio naturalis fit aliquo modo inefficax. utpote quæ per exceptionem ex beneficio Legis Civilis non compellentis Pupillum ad solutionem, elidi potest, adeo, ut neque in Foro conscientiae solvere teneatur, nisi quatenus locupletior factus est; prout observat Lessius *lib. 2. c. 17. n. 61.* Sanchez *l. 6. de matrim. disp. 38. n. 21.* Layman *n. 7.* Sannig *dist. 11. de Justitia qu. 3. n. 9.* Communior Doctorum, etsi nonnulli dissentiant. Ratio autem, cur oriatur obligatio naturalis, donec per exceptionem Legis elidatur, illa est: quia hic vere intervenit consensus Pupilli, vel Minorennis; atqui ex consensu oritur obligatio naturalis *l. Stichum. 95. §. Naturalis ff. De Solution.* ergo.

30. Intellige, dummodo Pupillus sit pubertati proximus: nam, cum Pupillus infantiae proximus vix ullum intellectum habeat, ideo Jura omnem ex parte ejus obligationem tollunt; de quo proin Pupillo intelligendus est textus *l. Pupillus 59. ff. de oblig. & action.* ibi: *Pupillus mutuam pecuniam accipiendo, ne quidem jure naturali obligatur. cum concordantiis.*

Additio.

* Idem ait cum Sanchez la Croix *l. 3. part. 2. n. 682.* tenendum esse de prodigo habente Curatorem, cui specialiter a Judice interdicta est administratio Bonorum: nam & talis absque Cu-

Curatoris auctoritate contrahens facit contractus irritos, neque transfert dominium *L. Is cui bonis. 6. ff. de verb. oblig.* Hinc, qui cum tali prodigo contraxit, v. g. ludendo lucratus est ex ipsius pecuniis, tenetur in conscientia etiam ante sententiam Judicis restituere, quamvis prodigus non repetat, neque poterit secum contrahentem cogere ad servandum contractum. Ita la Croix *loc. cit.* & ratio est; quia talis, cui administratio specialiter interdicta est, in odium prodigalitatis omnino inhabilitatur ad similia.*

31. CONCL. V. Pupillus, & multo magis Minorennis cum consensu & auctoritate Tutoris, vel Curatoris potest valide contrahere, & sic contrahens obligatur tam civiliter, quam naturaliter. Ita communis; & habetur *L. Impubes ff. de auctoritate & consensu Tutorum.*

Additio.

* Ubi tamen, si agitur de eorum Bonis immobilibus, vel mobilibus pretiosis, præter auctoritatem Tutoris, vel Curatoris insuper intervenire necesse est aliquod decretum Judicis, ut exinde Pupilli vel Minores adhuc securiores existant, ne in bonis suis notabile damnum patiantur *L. 22. C. de administratione Tutorum, & Curatorum.* Quodsi tales (uti subjungit Pichler in Candidato jurisprudentiæ abbreviato *L. 1. tit. 35. n. 8.*) disponant per Testamentum, vel Professionem Religiosam, illud decretum Judicis non requiritur; quia

pro tempore mortis vel Religiosæ Professionis aliunde prædicti exuuntur quoad suam personam omnibus Bonis temporalibus, sicque cessat apud eos finis Legis, ne nimirum cum damno priventur suis Bonis. *

32. Quæres, quæ sit differentia inter Tutorem & Curatorem? Resp. eos differre potissimum in sequentibus. Siquidem Tutor datur usque ad tempus pubertatis ad tuendam præcipue personam Pupilli, secundo autem ad bona ejus administranda: secuta pubertate Tutela finitur: Curator autem pueris, & puellis puberibus datur usque ad vigesimum quintum annum potissimum; ut bonis eorum præsit, seu administrator existat. Deinde Tutor im-
puberi, etiam invito, dandus est: sed Curator puberi non datur, si est invitatus; & tunc pubes per seipsum valide contrahere potest, & contrahens obligatur tam civiliter, quam naturaliter, nisi in casu, quo graviter læsus est, eidem subveniatur per beneficium restitutionis in integrum, juxta dicenda *qu. seq.*

33. Quæres ulterius, quid sit obligari civiliter, & naturaliter? Resp. *Obligatio civilis* dicitur ea, quæ aut legibus constituta, aut certo Jure Civili comprobata est. *Obligatio naturalis* vero, quæ ex Jure Gentium per consensum oritur. Hinc ille dicitur *obligari civiliter* qui in Foro externo, ac Civili conveniri potest. *Naturaliter* vero *obligatur*, qui ex Jure Gentium obligatus existit, ac proinde saltem in Foro conscientiæ tenetur, nisi beneficio Legis Civilis, seu per rescissionem actus ope

Judi-

Quæst. IV. De restitutione in integrum, &c. 371

Judicis factam a tali obligatione naturali liberetur.

34 Porro obligationis naturalis plures sunt effectus, quorum primus, isque præcipuus est, quod creditori jus tribuat accipiendi, ac retinendi, si, quod naturaliter ipsi debitum est, nulla opposita exceptione solvatur: & hic est effectus principalis, & inseparabilis ab obligatione naturali. Secundus obligationis naturalis effectus est, quod impediat debiti soluti repetitionem. Tertius, quod tribuat cuiuspiam jus exceptionis, & compensationis. Et quartus, quod in obligatione naturali possit accedere fidejussor. Verum hi tres posteriores effectus obligationis naturalis quandoque ex dispositione juris communis separantur, ac præsertim in Pupillis, & Minoribus, si sine Tutoris vel Curatoris consensu sese cupiam obligent. Layman *lib. 3. tract. 4. c. 9. n. 9.* & alii.

QUÆSTIO IV.

De restitutione in integrum, & quibus competat?

SUMMARIUM.

35. Restituere in integrum, quid?
36. Beneficium restitutionis, in quibus casibus concedatur?
37. Conceditur omnibus ætate minoribus.
38. Excipiuntur aliqui casus.

39. Be-

39. *Beneficium restitutionis in integrum competit Ecclesiis &c.*
40. *Debet peti intra quadriennium.*
41. *Quadriennium hoc quando incipiat?*
42. *Præsertim si Prelatus Ecclesie male alienans diutius vixit.*
43. *Beneficium restitutionis in integrum, quibus aliis competat?*

35. **R**estituere in integrum idem est, ac reducere aliquem in eum statum, in quo erat ante læsionem *arg. l. 1. C. de sententiam passis.* Nam ob æquitatem naturalem, ac Jure communi sic disponente Judex certis hominibus in contractu, vel alia actione graviter læsis, aut deceptis cognita causa subvenit restituendo eos in integrum: sic enim Minorennis, videns in aliquo contractu se graviter fuisse læsum, si petat intra debitum tempus, ut reponatur in eo statu, in quo fuit ante læsionem, Judex beneficio restitutionis in integrum eidem subvenit, ipsumque ponit in suo pristino statu.

36. Conceditur autem hoc beneficium restitutionis tunc solum, quando læsio est notabilis: nam si læsio sit duntaxat modica, tunc extraordinarium hoc auxilium tribuere non convenit, ut dicitur *l. Scio. ff. de in integrum restit. & alibi.* Siquidem juxta illud tritum axioma: *De minimis non curat Prætor.* vel, ut Glossa cit. *l. vers. Summam.* loquitur: *De minimis non curandum.* Insuper beneficium restitutionis in integrum, utpote quod est remedium extraordinarium, non conceditur, si aliud re-

medium suppetat contractum revocandi, *text. clar. l. In causa 16. ff. de Minoribus*. His prænotatis, sit.

37. CONCL. I. Beneficium restitutionis in integrum conceditur omnibus ætate minoribus (id est, qui vigesimum quintum ætatis annum necdum compleverunt) si ex contractu, vel quasi contractu graviter prudentum judicio læsi sunt. Ita habetur *L. 1. § seqq. ff. de Minor. viginti quinque annis*. Ratio hujus constitutionis est: quia fragile est, & infirmum hujus ætatis consilium, & multis captionibus suppositum, multorumque insidiis expositum; unde istud extraordinarium auxilium eisdem Prætor pollicitus est, prout ibidem loquitur textus. Et quidem hæc conclusio intelligenda est, quamvis ejusmodi contractus fuerit institutus cum Patris, vel Curatoris consensu, imo etiam Judicis decreto interveniente: adhuc enim beneficio restitutionis locus erit. *L. 2. C. Si Tutor vel Curator intervenerit, cum concordantiis*.

38. Excipiuntur tamen aliqui casus a data regula. I. Si talis post expletum vigesimum quintum ætatis annum factus major ratificet ea, quæ in minori ætate cum Tutoris, vel Curatoris consensu egit: tunc enim beneficium restitutionis petendæ perdit. *L. 1. § 2. C. Si major factus &c.* II. Si minor pubertate jam adepta contractum a se initum jramento sponte facto confirmavit, *l. Sacramenta puberum, C. Si adversus venditionem*, Omittuntur

tur nonnullæ aliæ limitationes minus ad propositum attinentes.

39. CONCL. II. Beneficium restitutionis in integrum competit insuper Ecclesiis, aliisque locis piis. Ita habetur clare in Jure Canonico *tit. De in integrum restit.* per plura Capitula: siquidem Ecclesia fungitur jure minoris. Quodsi vero personæ Ecclesiasticæ in propriis juribus, aut bonis suis patrimonialibus, aliisve privatis lædantur, non competit eis beneficium restitutionis: quia cessat tunc communis favor Ecclesiæ.

40. CONCL. III. Ad petendam restitutionem in integrum ex quacunque causa hodie conceditur continuum quadriennium. Ita habetur expresse *L. ult. C. de temporibus in integrum restitutionis*, & tenent Doctores communiter.

41. Circa quod notandum, quod quadriennium istud in restitutione Minorum inchoetur primum ab ætate legitima, seu a primo die exacti vigesimi quinti anni, cessante tamen alio impedimento. In restitutione vero Ecclesiæ, aliorumque piorum locorum incipit dictum quadriennium a tempore factæ læsionis; sicuti constat ex *c. Ecclesia. De restit. in integrum, in 6.*

34. Intellige: *Nisi prævaricationis, vel fraudis manifesta probetur super hoc intervenisse commentum, aut alia rationalis causa subijt, quæ Superiorem movere debeat ad idem beneficium concedendum*; prout limitatur *cit. c. Ecclesia. Ubi proinde Glossa v. Causa, & Fagnanus c. Requ-*

quirit. n. 14. de Restitut in integrum, post Abbatem, & alios inferunt, posse concedi Ecclesiæ beneficium restitutionis etiam post quadriennium, si Prælatas male alienans (hoc est, cum gravi damno Ecclesiæ) tanto tempore vixit: nam hoc quadriennium non currit, quamdiu vivit Prælatas, qui male alienavit, *arg. c. Si sacerdotes* 16. q. 3 Ratio hujus esse videtur: quia Prælatas ille non facile revocabit factum suum; & sic Ecclesia, quantum ad propositum, tunc censetur carere legitimo defensore, ut proinde justa causa subsit eandem restituendi post quadriennium.

43. Pro complemento hujus Quæstionis sciendum, quod Respublica quoque jure Minorum gaudeat, adeoque auxilium restitutionis implorare possit. *L. 4. C. Quibus ex causis majores* &c. ubi dicitur, quod Respublica æquiparetur minori, & ideo habeat beneficium restitutionis in integrum. Idque extendunt Doctores primo ad Principem, tanquam caput Reipublicæ. Deinde ad Universitatem Studiosorum, cum in ea non pauci, imo plerique minoresnes reperiantur. Tertio, ad Vicos communitatem habentes. Tandem idem beneficium quandoque conceditur rudibus, ut rusticis, mulieribus &c. prout amplius declarant Canonistæ.

DISTINCTIO II. De Contractibus Gratuitis.

Q U Æ S T I O I.

De Promissione ejusque Obligatione. S U M M A R I U M.

1. *Ratio Ordinis.*
2. *Promissio, quid?*
3. *Quomodo differat a Proposito?*
4. *Propositum non servare an sit peccatum?*
5. *Promissionis quanta sit obligatio?*
6. *Loquendo de Promissione proprie dicta.*
7. *Excusantur multe Promissiones a mortali, cur?*

(a) *Dist. I. n. 13.*

* *Notabile Corollarium.*

8. 9. 10. 11. 12. *Promissio variis modis obligare desinit.*

(b) *Tract. 6. dist. 2. n. 23.*

* *Specialia de triplici Promissione in particulari.*

1. **P**RÆMISSIS illis, quæ concernunt Contractus in genere, pergendum ad explicandos Contractus in specie, ordiendo a Contractibus gratuitis seu lucrativis, qui ex una solum parte obligationem inducunt, sive, in quibus nihil rependitur: ut est Promissio, Donatio, Commodatum, Precarium, & Depositum. Et quidem incipiendo a Promissione, sit

2. **CONCL. I.** *Promissio est spontanea & deliberata fidei obligatio, facta alteri de re quam bona, & possibili. Ita in re communis. Et hujusmodi Promissio tunc fit, quando quis spon-*

te, & liberaliter, atque animo sese obligandi, & quidem deliberate pollicetur alteri quidpiam dare, vel facere, quod honeste potest. Dicitur primo, quod promissio sit *de re quapiam bona*: siquidem ut habet *Regula 69. Juris in 6. In malis promissis fidem non expedit observari*: idque intelligendum, etiamsi Promissio sit juramento firmata: nam non est obligatorium contra bonos mores praestitum juramentum. *Reg. 58. Juris in 6.* Et additur, *Et possibili*: quia nemo potest ad impossibile obligari, juxta *Reg. 6. Eod.*

3. Dicitur ulterius, *obligatio fidei*: per quod Promissio differt a Proposito; nam Promissio est actus, quo quis se alteri obligat ad aliquid dandum, vel faciendum juxta proxime dicta, & explicatur per verbum, *promitto me facturum, aut daturum hoc, vel illud*. Econtra Propositum, licet sit firmum ac deliberatum, ex se nullam inducit obligationem: concipitur enim sine actuali obligatione, ac explicatur per verbum, *faciam, dabo, &c.* sed non intenditur obligatio.

4. Infertur proinde, quod, si quis Propositum utcumque firmum non servaverit, peccati propterea reus non sit, cum nulla se obligatione constrinxerit: ut puta, si quis proposuit jejuna-
re, dare eleemosynam, aut certas preces persolvere. Intellige, nisi quis aliunde sit obligatus ad tale quid faciendum, aut nisi id fiat ex inordinata passione, gravi socordia, vel negligentia. Quinimo Layman. *lib. 3. n. 16.* post Lessium *lib. 3. cap. 2. n. 49.* in tali inordinata bo-

B b

no.

norum Propositorum mutatione agnoscit peccatum inconstantia, ex genere suo veniale, cum sit quædam inordinatio mentis, quod bene consultatum, judicatum & acceptatum est, leviter & sine ulla rationabili causa derelinquere.

5. CONCL. II. Promissio proprie dicta, si sit legitime facta, & ab altero acceptata, ex genere suo obligat ex Justitia, & sub peccato mortali, nisi rei promissæ parvitas excuset. Ita Doctores communiter. Unde illud vulgatum dictum: *Omne promissum cadit in debitum, arg. c. Qualiter, de Pactis.* ibi: *Studiose agendum est, ut ea, quæ promittuntur, opere compleantur, & alibi.* Ratio est: quia promittere proprie loquendo non est utcumque verum dicere, sed simul adstringere alteri fidem suam.

6. Dicitur, *Promissio proprie dicta*: siquidem præsens Conclusio solum procedit, si quis vere promittat animo se obligandi: nam si absque animo obligandi se facta sit Promissio, non tenetur vi illius quis adimplere promissum, eo quod revera non fuerit Promissio proprie dicta, cum deficiat voluntas se obligandi.

7. Et hinc infert Sanchez *lib. 1. de Matrim. disp. 5. n. 25.* quod plurimæ Promissiones excusari possint a mortali: quia per eas non intendunt homines se obligare præcise, sed ex quadam benevola honestate: vel ignorant tantam ex simplici Promissione consurgere obligationem, existimantes, solum se obligari ad suum tuendum honorem. Unde in proverbium abiit, *Verba urbanitatis minime obligare.* Hæc ille. Verumtamen hoc intelligendum, secluso alio dam-

damno proximi: alioquin haberent locum dicta superius (a) de cæteris fîcte contrahentibus.

Additio.

* Notent sibi ultima hujus numeri verba illi Pseudoliberales promittentes, qui ad alterum honorandum e. g. ad Natalem ipsius nescio quot Missas offerunt, interne tamen nil minus, quam promissum servare cogitant: ponamus enim, quod alii, qui has obligationes acceptant, sint ex voto, vel ex stipendio obligati ad aliquot Missas legendas, & hi propter tales oblationes onus celebrandi in istos promittentes transferant, certe exinde sive propter oneris translationem, sive ob damnum alias emergens tenentur in simili casu sub gravi peccato easdem celebrare, aut celebrari facere, quamvis fîcto animo vel præcise ex quadam benevola honestate, aut solo titulo fidelitatis obtulerint. Nec eximit tales a gravi peccato doctrina Molinae & Cardinalis de Lugo, qui cum Sporer *Tract. 6. in Decalog. cap. 2. sect. 2. n. 69.* sentiunt, si promittens liberaliter voluerit se simpliciter obligare etiam in re notabili, non tamen cogitaverit, vel se determinaverit, ex qua virtute, aut an graviter, vel leviter? quod tunc stante tali dubio solum venialiter ex virtute fidelitatis obligetur promittens, nam hæc doctrina saltem tunc non subsistit, quando alter, cui sit promissio, habet obligationem gravem, & eandem promittens externe in se suscipit, cum

B b 2

pro-

propter talem fictam oneris in se susceptionem sit causa notabilis damnificationis & omissionis rei graviter obligantis. *

8. CONCL. III. Promissio valida variis modis obligare desinit: Ita communis, idque patet inductione. Et I. Cessat Promissio obligare propter condonationem Promissarii, potentis condonare: nam quilibet suo juri renunciare potest. II. Cessat obligare Promissio per mutationem objecti, si videlicet res promissa fiat interim impossibilis, illicita per leges, damnosa vel inutilis Promissario, in cujus utilitatem, commodum & gratiam facta est Promissio.

9. III. Cessat obligare Promissio propter supervenientem sine sua culpa talem mutationem status rerum, ut judicio prudentum (quod ex qualitate rei promissæ, & ipsarum personarum formandum est) censeatur Promissor talem eventum non voluisse comprehendere: siquidem ultra ejus intentionem non obligat Promissio. Sic fieret, si quis pauperi promisit centum florenos, & postmodum ipsemet promittens in paupertatem incidat, adeoque iis ad honeste sustentandum se, suamque familiam indigeat. Item si quis puellæ promisit Matrimonium, quæ postmodum fit pauper, multum deformis, aut ab alio corrumpitur, & hujusmodi; prout in simili superius (b) dictum est, agendo de Juramento.

10. IV. Cessat Promissio obligare propter ingratitudinem Promissarii (id est, illius, cui facta est Promissio) hæc enim non tantum obligationem Promissionis tollit, sed insuper, si sit
gravis

gravis, donationem facit revocabilem *cap. ult. De Donationibus.*

11. V. Cessat talis obligatio Promissionis per compensationem, dum videlicet duo sibi invicem quidpiam promiserunt, & alter non vult stare promissis: tunc enim neque prior manet obligatus ad standum suo Promisso.

12. VI. Cessat obligare Promissio ob non subsistentiam cause principalis: ut si cuipiam intuitu paupertatis quidpiam promissisti, quem postea comperis revera non esse pauperem. Idem dicendum, si intuitu præstationis beneficii facta erat Promissio remuneratoria, & tamen illud beneficium præstitum non est, sed falso ita existimatum.

Additio.

* Quæres, quid sentiendum sit de tribus sequentibus Promissionibus? *Inprimis.* Si maritus uxori, quam (cum nullas habeat proles) instituit in testamento hæredem, promittat, quod non velit testamentum hoc mutare. *Secundo.* Si is uxori ad mortem decumbenti promittat, quod ea mortua non velit ducere aliam. *Tertio.* Si vivente adhuc sua uxore alicui alteri, absque tamen interventu copulæ carnalis, promittat matrimonium post mortem suæ conjugis ineundum? Respondeo ad I. Talem Promissionem non valere, saltem nisi pacta dotalia per dispositionem inter vivos uxori talem successionem prævie adpromiserint. Ita Lessius apud la Croix *lib. 6. part. 3. num. 56.* Ratio est: quia de essentia testamenti censetur, ut voluntas testandi sit ambulatoria; re-

linquendo nimirum testatori jus testandi liberum ; rerum autem essentia mutari nequit per pacta privata.

Respondeo ad II. Affecurationem hanc mulieri factam vel esse tantum firmum propositum (nisi forsan fiat omnino animo ficto ob alios fines politicos) vel saltem non obligare ex iustitia : imo invalidam censi , si potius saluti expediat ducere de novo uxorem. Ita la Croix *loc. cit.* Vide & applica dicta num. 6. & 7.

Respondeo ad III. Promissionem istam esse graviter peccaminotam ; cum exinde præbeatur ansa captandæ mortis prioris conjugis. Ita clare habetur c. *Si quis. De eo, qui duxit in matrimonium* ; videtur tamen vi textus citati, & juxta Aversam post mortem uxoris præcedentis dictam Promissionem non esse dirimendam, quin saltem adhuc se habeat per modum simplicis promissi, quidquid apud la Croix contradicant Abbas , Alexander & Anchoranus.

QUÆSTIO II.

De Donatione, & variis ipsam attinentibus.

S U M M A R I U M.

13. *Donatio, quid ?*
14. *Dividitur in mere gratuitam, & remuneratorem.*
15. *Donatio mortis causa, quæ ?*

16. Potest semper revocari, sicut & Testamentum.
17. Donatio inter vivos, quæ, & an revocari possit?
18. Hæc ante acceptationem non obligat.
19. Censetur acceptari a præsentem, & tacente.
20. An possit acceptari pro alio, aut pro determinata Ecclesia?
21. Donatio ante actualem rei traditionem non dat jus in re.
22. Donatio ultra 500. Solidos non valet quoad excessum.
23. Per Solidum intelligitur Aureus.
24. Declaratur Conclusio.
25. Excipitur Donatio ad pias causas.
26. Et nonnullæ aliæ Donationes.

13. **CONCL. I.** Donatio, quæ juxta nominis ætymologiam idem est ac *doni datio*, bene describitur cum Scoto 4. dist. 15. quæst. 2. quod sit datio rei mere liberalis. Sive, ut alii loquuntur, *Donatio* est translatio dominii alicujus rei per actum mere liberalem in alium facta: & hæc proprie appellatur Donatio.

14. **CONCL. II.** Donatio dividitur multipliciter. Et in primis dividitur ipsa in *Donationem mere gratuitam*, cui proxime data definitio convenit: & in *Donationem remuneratoriam*, quæ fit intuitu alicujus accepti beneficii. Deinde in *Donationem absolutam*, seu puram, & in eam, quæ fit sub conditione aliqua, v. g. dono tibi hunc agrum, si Romam perrexeris. Præcipua tamen divisio est illa, qua ipsa dividi-

tur in Donationem inter vivos, & in Donationem mortis causa.

15, *Donatio mortis causa* dicitur ea, quæ fit intuitu mortis, & facta mentione ejusdem: cum nempe quis ita donat, ut, si quid humanitus ei contigisset, haberet is, qui accepit; sin autem supervixisset, is, qui donavit, reciperet. Quod posterius etiam dicendum, si eum Donationis pœnituisse, aut si prior decessisset ille, cui causa mortis donatum est, prout habetur §. 1. *Instit. de Donationibus*.

16. Infertur proinde, quod hæc Donatio mortis causa, sicut & Testamentum, ac quodlibet Legatum quocunque tempore revocari possit usque ad mortem. Neque ad hanc revocationem requiritur alia causa præter liberam voluntatem donantis, vel testantis: siquidem, cum talis Donatio fiat causa mortis, ac sub conditione, *si moriar*, antea semper licet pœnitere. Unde est illud vulgatum axioma inter Juristas: *Ambulatoria est voluntas defuncti usque ad vitæ supremum exitum*, l. *Quod si* 4. ff. *De adimendis legatis*. Sed de Donationibus mortis causa plura *Dist. seq. per totum*. agendo de Testamento.

17. *Donatio inter vivos* est, quæ fit sine ulla mortis suspitione ex mera liberalitate, & ea mente, ut res donata fiat statim accipientis arg. l. 1. ff. *de Donationibus*. Unde hujusmodi Donatio semel perfecta temere revocari non potest. Dicitur, *temere revocari non potest*: nam ob certas causas, veluti ob ingratitudinem Donatæ-

narii (si nempe impias manus in Donatorem injecerit, aut ei graves injurias, seu grave rerum suarum damnum, aut vitæ periculum inferre præsumpserit) Donatio inter vivos per ipsum Donatorem revocari potest, non tamen per ejus hæredem, si ipse Donator tacuit; prout expresse habetur *cap. ult. de donationibus.* & alibi. Et de hac Donatione inter vivos ex professo hic agitur.

18. CONCL. III. Donatio ante acceptationem non parit ullam obligationem, potestque libere revocari, etiam si quis absolute se obligare voluerit. Patet hoc ex dictis *Dist. præc. num. 4. § 6.* nam nullus est contractus, nullumque pactum, donec adsit consensus reciprocus duorum.

19. Notandum tamen cum Sanchez *lib. 1. de Matr. disp. 6. num. 11.* & communiori Doctorum, paucis exceptis, quod Donatio præsentis & tacenti facta jam censeatur ab eo esse acceptata: quia in favorabilibus, *Qui tacet, consentire videtur*, juxta *Regulam 43. Juris in 6.* Imo, si Donatio fiat ipsimet Deo, vel ad ejus honorem cuiuspiam Sancto, valet ea irrevocabiliter, nec opus est ulteriori acceptatione; cum Deus illico acceptet Donationem ad honorem suum factam.

20. Notandum ulterius, quamvis pro alio Promissionem, aut Donationem nemo possit, regulariter loquendo, acceptare absque speciali ejus mandato, seu commissione, id tamen fallere in nonnullis casibus. Siquidem primo, si Donatio fiat determinatæ Ecclesiæ, vel ali-

cui alteri causæ piæ, potest ea a quolibet, etiam homine privato, acceptari, dummodo verba ad ipsum dirigantur. Et notanter hoc ultimum additur: quia, si verba nullo modo, neque expresse, neque implicite ad ipsum diriguntur, is non poterit acceptare Promissionem, vel Donationem pro alio; prout ex communi docet Covarruvias in c. *Quamvis. de pactis. in 6 part. 2. §. 4. num. 13.* & Lessius lib. 2. cap. 18. num. 49. Nam si verba ad eum nullatenus diriguntur, non intervenit reciprocos consensus, qualis tamen requiritur ad omne pactum, omnemque Promissionem, atque Donationem. Deinde in quibusdam casibus, dummodo verba dirigantur ad ipsum præsentem, potest Pater vel Mater Donationem acceptare pro Filio, Tutor pro Pupillo, Curator pro Minore, Filiusfamilias pro Patre, Servus pro Domino, Monachus pro Monasterio, & alii hujusmodi.

21. CONCL. IV. Donatio mere verbalis ante actualem rei traditionem non dat jus in re, sed ad rem duntaxat. Ita communis: quia, ut dicitur l. *Traditionibus. C. De pactis.* ibi: *Traditionibus, & usucapionibus dominia rerum, non nudis pactis transferuntur.* Unde licet acceptes Donationem verbalem, quæ tibi Cajus donat equum absentem, non per hoc acquiris jus in re, ac dominium equi ante traditionem: & hinc, si interea Cajus donet, aut vendat equum alteri, eique tradat, is dominium equi acquirit; tu autem habes actionem personalem

in Cajum pro injuria tibi facta ratione juris ad rem, quod vi Donationis habebas in equo.

22. CONCL. V. Donatio inter vivos ultra quingentos Solidos Jure communi Cæsareo est invalida, nisi accedat insinuatio apud Judicem: sed quoad excessum duntaxat ipsa non valet, simulque certis adhuc casibus exceptis. Ita communis, & habetur expresse decisum *L. penult. C. de donationibus*, & alibi. Et hoc quidem rationabiliter est constitutum, ut obvietur fraudibus nonnullorum, simulque, ne cives cæteroquin locupletes per excessivas Donationes temere factas ad paupertatem redigantur.

23. Porro per quingentos Solidos hodie communiter intelliguntur quingenti Aurei, seu Ducati, qui faciunt mille Imperiales nostrates: nam in Jure Aureus accipitur pro Solido, ita ut septuaginta duo Solidi, seu Aurei faciant unam libram auri, prout sentit Glossa §. *fin. Instit. De pœna temere litigantium*. Unde si quis ultra quingentos tales solidos velit donare inter vivos, opus est, ut Actis publicis intervenientibus talem Donationem insinuet apud Magistratum, & judicis auctoritas accedat, alioquin ipsa quoad excessum non valebit.

24. Dicitur, quoad excessum non valebit: nempe quoad illam quantitatem summæ, quæ excedit quingentos Solidos. Siquidem quoad summam quingentorum Solidorum Donatio illa valebit. *l. Sancimus. C. De donationibus*. Accedit

cedit ratio: quia, ut habet *Regula 37. Juris in 6. utile non debet per inutile vitari*, quod communiter intelligitur, quando utile ab intutili separari potest, prout fit in proposito.

25. Additur in Conclusionem: *simulque certis adhuc casibus exceptis*. Nam sunt nonnulli casus, in quibus sustinetur Donatio ultra quingentos Solidos. Sic enim primo valet Donatio in quacunque quantitate, etiam sine insinuatione apud Judicem, si facta est Ecclesiae, vel ad alias causas pias: quia Jus Civile pietatis opera impedire, vel restringere non potest; cum Christi consilium sit *Matth. 19. Vade, vende, quæ habes, & da pauperibus*. Dummodo tamen Donatio non sit inofficiosa, id est, talis, quæ liberis legitimam Jure naturæ a parentibus debitam adimat, aut quæ vicissim a liberis indiscrete facta subtrahat parentibus media ad sustentationem necessaria: nam talem Donationem Christus quoque reprobatur *Matth. cap. 15.*

26. Deinde valet Donatio etiam ultra quingentos Solidos facta a Principe, vel Principi a privato. Rursum valet ejusmodi Donatio, quæ fit militibus a belli Ducibus ex propriis bonis mobilibus, vel hostium spoliis. Insuper valet Donatio, quæ fit ob causam, ut puta ad militiam, aut nuptias, ad redimendos captivos, ad ædium destructarum reparationem. Item valet Donatio remuneratoria beneficiorum, ac obsequiorum præstitorum, prout habetur *l. Sancimus & l. Si quis pro redemptione. C. De Donationibus & alibi.*

Addi.

Additio.

* Quinimo loquendo de Foro interno, & ante sententiam Judicis, aut requisitionem Donantis etiam reliquæ Donationes, quingentos Solidos excedentes, in tantum valent, ut eosdem sponte donatos, & extraditos non teneatur Donatarius iterum reddere quoad illum excessum, nisi repetat Donator: repetenti tamen (inquit Christoph. Chlingensperg *lib. 3. Instit. Tit. 7. q. 16. object. 5.*) tenetur in conscientia restituere, sicut & ejus hæredibus: intellige, nisi adsit aliqua ex superius allegatis exceptionibus. *

A P P E N D I X.

De variis Donationibus in specie.

S U M M A R I U M.

- * *De Donationibus, quas Parentes faciunt suis liberis. Addit. I.*
- * *An sint computandæ in hereditatem? Additio. II.*
- * *De Donationibus Sponsorum ad invicem. Additio III.*
- * *De Donationibus, quas ad invicem faciunt Maritus, & Uxor. Additio IV.*
- * *De Donationibus Episcoporum, Prælatorum &c. ex bonis Ecclesiasticis. Additio V.*
- Additio I.*
- * *Quæres I. Quid sentiendum sit de Donationibus, quas parentes faciunt suis prolibus non-*

nondum emancipatis? Resp. I. Si hæ Donationes factæ fuerint a matre, avia vel avo materno, firmæ existunt, nec ad libitum revocari valent. Ita cum aliis Molina *Tom. 1. de Jur. & Just. disp. 191.* & Sporer *Tract. 6. in Decal. cap. 3. sect. 3. num. 42.* Ratio est: quia nullus textus Juris assignari potest, per quem similes Donationes infirmarentur. Resp. II. Si fiant a Patre tales Donationes, regulariter loquendo, non sunt firmæ, sed ab ipso pro libitu iterum revocari possunt, nisi juramento fuerint confirmatæ. Ita deducitur ex *L. 3. C. De inofficiosis donation.*

Dixi: *regulariter loquendo, hæ Donationes non sunt firmæ*: nam patitur hæc regula aliquas exceptiones, ubi similes Donationes firmantur: sic contingit I. Si res donata fuerit Proli a Patre tradita: & per mortem Patris, vel per emancipationem Proli confirmata. II. Si fuerit Donatio remuneratoria, nimirum in recompensationem aliorum beneficiorum seu extraordinariorum laborum. III. Si fuerit facta ob certam causam, puta Filio ad Nuptias, Filix in dotem, vel ad ingressum Religionis; nam similes Donationes nequeunt amplius pro libitu revocari. Vide Sporer *loc. cit.*

Additio II.

Quæres II. An Donationes alicui ex Prohibus factæ, postea Parente mortuo, confer-

rendæ sint cum reliquis bonis relictis in divisionem Hæreditatis ? Hæc controversia sæpius jam graves tricas inter Fratres & Sorores ad invicem, mortuis eorum Parentibus, excitavit, aliquibus, qui minus in vivis receperunt, volentibus, ut illi, qui plus acquisierunt, patiantur dictum excessum computari in divisionem Hæreditatis, aliis vero prætendentibus, eum excessum esse gratis donatum a Parentibus adhuc vivis, sicque nec subjacere collationi Hæreditatis. Porro ante resolutionem notandum, quod non moveatur quæstio, si Parens ipsemet expresse se declaraverit : nam si is tempore Donationis voluerit tales res donatas conferri postea in Hæreditatem, haud dubie sic debebunt conferri ; sicuti econtra, si noluerit computari, neque computabuntur in divisionem Hæreditatis, modo aliis necessariis Hæredibus adhuc remaneat legitima. Dubium itaque solummodo remanet, quando Parens nihil in testamento, vel ab intestato desuper disposuit. H. N. Resp. I. Si similes Donationes factæ fuerint Filio propter nuptias, aut Filix in dotem, vel per modum dotis ob ingressum Religionis, dictæ Donationes mortuo Parente conferendæ sunt in divisionem Hæreditatis, si Parens in vivis aliter expresse non disposuerit. Ita eruitur ex *L. 17. C. De Collationibus*. Resp. II. Si extra specificatas aliæ Donationes, inter vivos factæ, fuerint validæ & firmæ, eæ tempore mortis Parentum

non

non sunt computandæ in divisionem Hæreditatis. Ita intinuis Bavaricæ Cancellarius Schmid in Commentariis in *Jus Bavaric. Tit. 36. art. 10. num. 16.* Ratio est, quia similes res præsumuntur gratis donatæ absque onere computationis in legitimam, prout recte advertit Schmid *loc. cit.* Sunt autem in specie loquendo tales. *Inprimis.* Donationes remuneratoriæ ob Beneficia præstita, aut extraordinarios labores juxta communem Doctorum. *Secundo.* Equus & arma, quæ subministrantur Filio eunti ad militiam *l. 4. C. Familæ erciscundæ.* Pariformiter sentiendum de expensis in studia cujusdam Filiorum factis *l. 50. ff. Familæ, erciscundæ,* quoniam armis & apparatus militari æquiparatur apparatus litterarius, hocque procedit saltem, si excessus expensarum quoad studia non sit nimius respectu aliorum Liberiorum. *Tertio.* Pariter in divisionem Hæreditatis non computantur quotidiana alimenta, & vestimenta liberorum *L. un. §. 2. C. De Contract.* Ratio esse potest; quia hæc causa liberorum communis est, cum omnes vestimentis indigeant, licet forsan per accidens uni plus, quam alteri obvenerit: quod ad evitandas lites non solet inter liberos attendi, nisi excessus patenter foret nimius. Quod si plures similes casus occurrerent, eosdem videre poteris in Jure Bavarico, *Tit. 36. art. 10. ac 14.* & apud Schmid solidissime in id glossantem, vel apud Sporer *Tract. 6. in Decalog. cap. 3. sect. 3. num. 43. & seqq. **

Addi-

Additio III.

* Quæres III. Quid statuendum sit de illis Donationibus, quas Sponsi ad invicem faciunt; antequam actualiter Matrimonium contrahant? Resp. I. Si Matrimonium postea contrahatur, ac consumetur, illa pars, cui res antea donatæ fuerunt, easdem pleno jure suas facit. Ita docet Sanchez *lib. 6. de Matrim disp. 19.* ac probatur ex Jure arg. *L. Si mater. & Si a sponso. C. de donat ante nupt.* Resp. II. Si illa pars, cui res a comparte donata est, ex sua culpa sponsalia non servet, tenetur rem donatam restituere: si vero ex culpa donantis non sequatur Matrimonium, nihil amplius obligatur Donatarius reddere. Ita habetur *textu claro L. Cum veterum. C. de donation. ante nupt.* Resp. III. Si ex nulla culpa donantis, sed v.g. morte, aut professione Religiosa alterutrius sponсорum Matrimonium non fuerit secutum, pariter adstringitur illa pars, quæ rem donatam accepit, iterum restituere *L. Si a sponso. & L. Cum veterum. C. de donat. ante nupt.* ubi tamen excipitur Sponsa illa, quæ post Sponsalia accipit a Sponso osculum, vel cum eo exercuit copulam: hæc enim rei donatæ adhuc in simili casu poterit retinere medietatem.*

Additio IV.

* Quær. IV. Quid dicendum sit de Donationibus, quas ad invicem instituunt Maritus

C c

z

& Uxor tempore actualis Matrimonii ? Resp. Tales Donationes, regulariter loquendo, non esse firmas, sed posse ad nutum donantis revocari. Ita deducitur *cap. fin. de donat. inter virum & uxorem.* Dixi: *regulariter loquendo*; nam dantur casus excepti, ubi tales Donationes etiam ante mortem donantis firmæ censentur, nec ad ejus sem libitum revocari possunt. I. Si fuerint factæ remunerationis causa ob alia obsequia a consorte præstita, dummodo inter obsequia & remunerationem sit aliqua proportio seu æqualitas. Ratio est: quia sic conjuges magis stimulantur ad obsequia extraordinaria sibi invicem præstanda *arg. L. 1. & L. 27. ff. de donat.* II. Si factæ fuerint inter Principes & Comites Sacri Romani Imperii. Sanchez *lib. 6. de Matrim. disp. 8. num. 1.* III. Si inter alias personas conjugatas fuerint res donatæ exigui pretii. Barbosa *in cap. fin. de donat.* IV. Si fuerint Donationes mutuae, saltem quando una non excedit notabiliter alteram. *L. 7. §. 2. ff. de donation.* V. Demum firmantur etiam aliæ Donationes per ipsam mortem donantis conjugis, si non excesserint 500. solidos. Quod si vero dictam summam excessissent, per solam mortem non firmarentur, nisi tales Donationes iterum in Testamento vel Codicillo repetitæ fuissent. *L. 25. C. de donat. inter vir. & uxor. ac Chlingensperg. lib. 2. Instit. Tit. 7. qu. 13.* Alias exceptiones vide in Jure Canonico *lib. 4. Decret. Tit. 20. §. 1. hic positæ sunt communiores.**

Additio V.

* Quæres V. Quid resolvendum sit circa illas Donationes, quas ex Bonis Ecclesiasticis faciunt Episcopi, aliive Prælati Ecclesiarum, seu Monasteriorum, & eorum Administratores? Ante Responsionem Not. I. Quod hic non sit sermo de Bonis Ecclesiasticis Mensæ, vel honestæ sustentationi Prælatorum (si quæ talia sint) incorporatis; nam quod de illis æque ac alii possint libere disponere, inter DD. convenit, dummodo bene notetur, quod teneantur superflua erogare in causas pias.

Notand. II. Quod neque instituatur in præsentî Quæstio de Bonis ipsius Ecclesiæ immobilibus vel mobilibus pretiosis; nam quoad alienationem horum præter gravem causam requiratur etiam consensus Capituli, patet ex Titulo Juris Canonici c. 1. *De rebus Ecclesiæ non alienandis*. Dubium itaque solummodo movetur circa mobilia quoad Donationes moderatas. H. N.

Resp. I. Episcopi, aliive Prælati Ecclesiastici possunt de Bonis Ecclesiæ mobilibus facere Donationes respectivé modicas, ac moderatas, maxime si fuerint remuneratoriæ, vel procedant ex causa pietatis, eleemosynæ, aut misericordiæ. Probatur ex sensu contrario: quia c. 2. *de donationibus*. solum prohibentur *Donationes graves, & magni momenti*: & certe alias, præsertim apud monasteria non evitabitur gravis murmuratio, & avaritiæ suspicio.

Resp. II. Religiosi extra monasterium degentes, & acquirentes cum licentia Superiorum Beneficium cum libera administratione, possunt de redditibus Beneficii donare, ut alii Clerici Beneficiati; cum habeantur instar aliorum a Superioribus suis non restricti, uti supponitur.

Resp. III. Si tamen eorum, vel aliorum Monasteriorum Officialium potestas a Superioribus sit limitata, tenentur se huic limitationi conformare juxta laudabiles consuetudines, & consensum Superiorum saltem prudenter interpretativum. Videatur de hoc Auctor in *Jure Canonico. lib. 3. Decret. Tit. 24.*

Q U Æ S T I O III.

Quid sit Commodatum, Precarium, & Depositem?

S U M M A R I U M.

27. *Commodatum, quid?*
28. *Quomodo differat a Locatione,*
29. *Pignore, & Deposito, ac Mutuo?*
- * *Ad quid teneatur utens re commodata?*
30. *Precarium, quid?*
31. *Depositem, quid?*
32. *Depositarius re deposita utens sine licentia, peccat.*
33. *Limitatur Conclusio.*
- * *Et subjungitur notabile quæstum duplex.*
Addit. I. & II.

27. **C**ONCL. I. *Commodatum est alicujus rei ad aliquem specialem usum gratuito facta concessio.* Ita Glossa c. un. §. *Commodatum.* De *Commodato.* estque in re communis. Ubi tamen notandum: quod hic commodatum definiatur, prout sumitur pro contractu: subinde enim *Commodatum* accipitur etiam pro ipsa re commodata. Et quidem is, qui rem suam alteri commodat, dicitur *Commodator*, seu *Commodans*: qui vero accipit rem ab alio sibi commodatam, appellatur *Commodatarius*: & idem dicendum de *Depositario*, *Mutuatario*, & hujusmodi terminis.

28. Dicitur inprimis in data definitione, *alicujus rei*: intellige, siue ea immobilis sit, ut puta domus, aut stabulum, siue mobilis, præsertim quæ usu non consumitur, licet minuat, seu atteratur, ut equus, vestis, vasa &c. hæc enim omnia commodari possunt L. i. ff. *Commodati.* Et additur, *gratuito facta concessio*: in hoc siquidem differt *Commodatum* a *Locatione*, uti fusius videri poterit in *Jure Canonico lib. 3. Decret. Tit. 18.* ubi etiam plura notabilia circa locationem, emergente aliquo casu inveniuntur; uti & illud, quod res tunc proprie intelligatur commodata, si nulla mercede accepta cuiuspiam utenda traditur, alioquin mercede interveniente locatus usus rei videatur. *Gratuitum enim Commodatum esse debet.* uti notatur §. *Item. Instit. Quibus modis re contrahitur obligatio.*

29. Dicitur ulterius, *ad usum*: in hoc quippe *Commodatum* differt a *Pignore*, & *Deposito*,

quorum usus non conceditur: nam si Creditor pignore, vel Depositarius re deposita, Domino invito utatur, furtum committit. §. *Furtum autem fit. Instit. de Obligationibus, quæ ex delicto* &c. Deinde per hoc differt Commodatum a Mutuo, utpote in quo rei datæ dominium transfertur, in Commodato vero solus usus, dominio, aut possessione penes Commodantem remanente. Additur vero, *ad aliquem specialem usum*: non enim licitum est uti re commodata ad alium usum, quam ad quem concessa est, arg. cap. un. de Commodato. ibi: *Nisi post usum expletum, cujus gratia res fuerat commoda. & alibi.*

Additio.

* Porro, qui utitur re commodata, tenetur ad sumptus ordinarios circa eandem, e. g. obligatur præbere pabulum equo commodato, vel soleis ferreis, si deficerent, instruere: non tamen tenetur ex propriis ad sumptus extraordinarios, v. g. ad expensas pro equo ægroto iterum sanando, aut pro redimendo, si equus ille citra culpam fuerit captus ab hostibus. Ita ex Cardinali de Lugo la Croix lib. 3. part. 2. n. 821. *

10. CONCL. II. *Precarium est, quod precibus petenti utendum conceditur, quamdiu is, qui concessit, patitur.* Ita habetur L. 1. ff. de precario, estque communis. Unde Precarium ferme convenit cum Commodato, cum utrumque gratis fiat, differt tamen a Commodato in
hoc

hoc, quod Commodatum fiat ad certum tempus, vel certum usum, ita ut antea res commodata a Domino repeti non possit, eo autem finito restituenda sit, quamvis non repetatur; cum dies statuta pro domino interpellet. Cap. ult. de locato. & alibi. Econtra Precarium quocunque tempore revocari potest: nam, qui precario concedit, sic dat, quasi tunc recepturus, cum sibi libuerit. cit. L. 1. ff. de precario. Intellige, dummodo non statim revoceatur sine cogente necessitate, ne frustra, & illuforie concessum videatur, ac beneficium alicui præstitum, ipsi damnosum existat.

31. CONCL. III. *Depositum est, quod custodiendum alicui datur.* Ita habetur L. 1. ff. Depositi. Et quidem Depositum regulariter fit gratia solius deponentis; nulla mercede data vel promissa; alioquin si pro custodia rei datur merces, jam hoc casu Depositum transibit in contractum Locationis, & Conductionis; cum Depositarius accipiens mercedem, censeatur operas suas ad rem custodiendam alteri locasse: ut dicitur cit. L. §. Si vestimenta. 8. ff. Depositi.

32. CONCL. IV. Si Depositarius re deposita sine expressa, vel rationabiliter præsumpta Domini licentia utatur, aut ipsam alienet, peccat, & furtum committere censetur. Ita habetur l. Si sacculum. ff. Depositi. Et §. Furtum autem fit. 6. Instit. de obligationibus, quæ ex delicto nascuntur, cum concordantiis. Ratio est: quia usus rei non est ipsi concessus, sed tantum res ipsa, ut eam custodiat.

33. Additur tamen, *sine expressa, vel rationabiliter præsumpta Domini licentia*: Siquidem quando Depositarius bona fide existimat, Domino id non displicere, si utatur re deposita, jam non peccabit utendo, nec furti actione tenebitur, idque multo magis dicendum, si Dominus expressam utendi licentiam concesserit. Addit Lessius *lib. 2. cap. 27. num. 5.* quando depositum est res usu consumptibilis, v. g. triticum, vinum &c. & Depositarius certus est, se, quando depositum repetetur, paratum habiturum, aliud ejusdem mensuræ & bonitatis, tunc non fore peccatum, saltem mortiferum, uti Deposito, & illud alienare: quia nullum incommodum taliter irrogatur deponenti; unde is rationabiliter censetur non esse invitus.

Additio. I.

* Quær. I. An, si quis ex præsumpta licentia usus fuerit re deposita ipso usu consumptibili, teneatur postea deponenti eandem in simili specie reddere, vel num sufficiat, si restituat pretium, quo res deposita tempore usus æstimabatur? Casus potest esse sequens: Cajus rusticus tempore belli deposuit apud hospitem 10. scaphas frumenti: cum tamen successu temporis immineret probabile periculum, ne totum frumentum, si diutius reservetur, ex integro corrumpatur, prædictus hospes alias pro se suaque familia indigens frumento, illud
sibi

sibi applicat. Cessante hostium insultu sequitur annus valde sterilis, & scapha frumenti constans antea quinque, ascendit in pretio ad decem florenos. Quæritur ergo, an hospes satisfaciat conscientiæ suæ, si rustico pro quolibet ex decem scaphis frumenti consumpti det quinque florenos, prout tempore, quo acceperat, quælibet scapha æstimabatur, vel num potius obligetur quamlibet scapham 10. florenis emere, & sic in specie deponenti decem scaphas restituere? Respondeo, esse in simili casu attendendum, num quis illam rem depositam ex præsumpta deponentis licentia voluerit sibi comparare titulo emptionis, vel titulo mutui? si titulo *emptionis*, satisfacit, dum reddit pretium, quo tempore usus illa res æstimata fuit; cum emptio & venditio referat pretium rei emptæ ad tempus contractus; econtra vero, si titulo *mutui* accepit, obligatur in specie similem rem (id est, quoad casum præsentem 10. scaphas frumenti) restituere: nam in mutuo non pretium rei, sed eadem res & specie & bonitate restitui debet, uti clare colligitur ex *L. 3. ff. de rebus creditis*. Ac præter alios sic sentiunt Layman *lib. 3. Theolog. Moral. Tract. 4. cap. 15.* & Sporer *Tract. 6. in Decalog. cap. 4. sect. 1. n. 7.* Habet tamen talis depositarius, qui titulo mutui rem depositam accepit, etiam hanc utilitatem, ut, si interea similis res in pretio non cresceret, sed potius decresceret; adhuc satisfaceret restituendo eandem specie,

puta in præfenti decem scaphas frumenti, et si longe minori pretio comparatas: qualiter non posset facere, si titulo emptionis comparasset, sed deberet reddere pretium in eo valore, quo res deposita tempore emptionis æstimabatur. *

Additio II.

* Quæres II. An, si quis, eo quod sibi a deponente aliunde ex justitia quidpiam debeatur, titulo compensationis usus fuerit pecunia deposita absque licentia deponentis, teneatur eandem iterum restituere deponenti? Respondeo affirmative saltem in foro externo; ubi (nisi ostendere queat, quod ipsemet pro conservando deposito expensas tales facere debuerit, arg. *L. In rebus. 18. §. 4. ff. Commodati.*) ad restitutionem deponenti faciendam condemnabitur, quia jus suum, quod reciproce prætendit, debuisset alia via apud Judicem quærere. Ita satis clare habetur *cap. 2. de deposito. & Leg. Si quis. C. Depositi.* Ex quo deducitur, quod multo minus depositarius possit Creditori deponentis, quamvis requisitus ab eo, propria auctoritate ex deposito aliquid tradere Titulo recompensationis; uti ex Lugone, & aliis advertit la Croix *lib. 3. Part. 2. n. 331.* deducitur a fortiori ex Juribus supracitatis. *

QUÆSTIO IV.

Ex qua culpa teneatur Commodatarius, Depositarium, & hujusmodi, si res commodata, deposita &c. apud ipsum pereat?

SUMMARIUM.

34. Culpa aliter accipitur apud Juristas, quam Theologos, & quomodo?
35. Culpa juridica seu civilis, casus, & dolus quid?
36. Culpa juridica triplex. Lata, quæ equiparatur, dolo, levis, & levissima, quæ?
37. Commodatarius, aut Depositarius non tenetur de casu fortuito.
38. Nisi aliter fuerit conventum.
39. Aut is fuerit in mora reddendi.
40. Vel nisi casus sua culpa acciderit.
* Quid sentiendum, si acciderit culpa Nuntii intermedii?
41. Spectando Jus naturale, quisnam teneatur de damno dato in re alterius?
42. Secundum Leges humanas: tenetur Commodatarius de culpa levissima, Depositarius solum de dolo, cur?
43. 44. 45. Tres Regule, quantum ad Propositum.
46. An datæ Regule obligent in conscientia ante sententiam Judicis?
47. Loquendo de damno ex culpa levi, vel levissima in contractibus dato, communior affirmat.
48. Verum sententia negativa non est improbabilis.
49. Quid, si dubitetur, an culpa tua damnum acciderit?

50. *Depositarius, vel Commodatarius, an possit salvare res proprias omissis alienis, si non potest utrasque.*

51. *An salvando alienas pretiosiores, possit petere compensationem?*

* *Quid sentiendum si res aliqua fuerit deposita apud Religiosum in scio Monasterio?*

34. **A**DVERTENDUM, quoad propositum quod culpa aliter accipiat apud Juristas, aliter apud Theologos: siquidem apud Theologos culpa idem est, ac peccatum, sive id mortale sit, sive veniale; apud Jurisperitos vero culpa idem est, ac ommissio alicujus diligentiae, unde sequitur quodpiam damnum proximo. Et potest facile contingere, quod hujusmodi culpa juridica seu civilis sit homini involuntaria, & omni peccato coram DEO vacet: veluti si ex naturali oblivione librum tibi commodatum in publico loco reliquisti, unde sequitur ejus amissio, culpam juridicam commisisti, quamvis coram Deo nihil peccaveris ob hujusmodi naturalem inadvertentiam.

35. Differt autem culpa hujusmodi a casu, & dolo: nam culpa quaecunque civilis potest caveri diligentia hominis, cum sit ommissio illius diligentiae, quam homines diligentes, vel saltem diligentissimitalis status & conditionis adhibere solent. Casus autem est rei inopinatae eventus, qui neque a diligentissimo praevideri, & caveri potest: sic casu fortuito fiunt, quae contingunt per bellum, furtum latronum, terrae

motum, gelu, grandinem, fulmina, & his similia Dolus vero dicitur omnis calliditas, fallacia, & machinatio ad circumveniendum, fallendum, & decipiendum alterum adhibita. L. 1. ff. de Dolo malo.

36. Porro culpa juridica, seu civilis, communiter dividitur in culpam latam, levem, & levissimam. *Culpa lata* est omissio ejus diligentiae & circumspeditionis, quam passim homines ejusdem conditionis adhibere solent: qualis foret, si quis librum commodatum relinqueret foris ante ostium, qui proinde perditur. Et talis culpa lata, licet dolus proprie non sit, tamen in Jure æquiparatur dolo. L. 1. ff. Si mensor falsum &c. ibi: *Lata culpa plane dolo comparabitur.* cum concordantiis. *Culpa levis* est omissio ejus diligentiae, & circumspeditionis quam solent homines diligentiores illius conditionis, vel artis adhibere: & talis culpa foret illius, qui librum sibi commodatum intra cubiculum relinqueret, ostio tamen aperto; nam homines diligentiores solent claudere januam. *Culpa tandem levissima* est omissio ejus diligentiae, quam diligentissimi & prudentissimi adhibent, qualis foret ejus, qui librum sibi commodatum intra cubiculum relinquens clausit quidem ostium, sed non tentavit manu, an illud bene sit obseratum: prout hasce culpas exemplificat Navarrus cap. 17. *Manualis num.* 178. & alii. His prænotatis, sit

37. CONCL. I. Si res apud Commodatarium, aut Depositarium fortuito casu pereat, ad

ad nullam ipse restitutionem tenetur (nam quælibet res Domino suo perit) nisi aliter expresse sit conventum, aut ipse fuerit in mora reddendi, vel nisi ex sua culpa fuerit data occasio tali casui fortuito. Ita Doctores communiter, & habetur expressum in Jure Canonico *cap. un. de commodato* ibi: *Cum gratia sui tantum quis commodatum accepit, de levissima etiam culpa tenetur: licet casus fortuitus (nisi acciderit culpa sua, vel interoenerit pactum, seu in mora fuisset) sibi non debeat imputari.* Hæc ibi.

38. Additur notanter I. *Nisi aliter expresse sit conventum*: nam si pactum intervenit de præstando seu resarciendo damno, quomodo-cunque res pereat, tenebitur quis etiam de casu fortuito, eo quod periculum rei in se suscepit, seque obligaverit ad quodcunque damnum resarciendum: siquidem *Contractus ex conventionem legem accipere dignoscuntur*, Reg. 85. *Juris in 6.*

39. Additur II. *Nisi fuerit in mora reddendi*: quia, si quis tardaverit reddere Domino Commodatum post expletum ejus usum, vel Depositum, postquam illud Dominus repetivit, sicque fuerit in mora reddendi, tenebitur etiam de casu fortuito: nam *Mora sua cuilibet est nociva*. Reg. 25. *Juris in 6.* Intellige, nisi res eodem modo fuisset peritura apud Dominum; quia tunc non censeretur Domino fuisse causa damni, sicque non obligaretur ad recompensationem damni. Lessius *lib. 2. cap. 7. num. 38. & alii.*

40. Additur III. *Nisi casus fortuitus sua culpa acciderit*: prout fieret, si vas argenteum, tibi pro convivio in civitate celebrando commodatum, tecum accepisti peregre profectus, sicque illud in naufragio, vel prædonum incurſu perdidisti; nam tunc teneberis de hoc casu fortuito, utpote qui tua culpa accidit, qua Commodatum sine licentia commodantis foras extulisti. Et hæ tres limitationes expresse habentur in *cit. cap. un De commodato*.

Additio.

* Quod si rescire desideres, an inter casus fortuitos, ita ut Commodatarius ab onere restitutionis sit liber, numerari valeat, si rem commodatam is tradat nuntio, ut Domino restituat: hic vero cum eadem occulte aufugiat? Resp. Si nuntius iste fuerit habitus communiter fidelis, tunc inter casus fortuitos talis fuga nuntii computatur, & res ipsi Domino perit, ac Commodatarius ab onere restitutionis liberatur: secus vero dicendum, si ipse nuntium constituat, de cujus fidelitate sibi alias sufficienter non constat; tunc enim Commodatarius sic faciens non est absque culpa. Vide Jus Canonicum *lib. 3. Decret. Tit. 15. §. 2. num. 34. & seqq.*

41. CONCL. II. Siftendo intra limites Juris naturalis, nemo tenetur de damno dato in re alterius, etiamsi sit apud ipsum ex contractu, nisi ob dolum aut deliberatam culpam latam; sive, nisi res illa pereat apud ipsum ex tanta
sua

sua negligentia seu culpa, quæ sit peccatum mortale. Ita Lessius *loc. cit. n. 28.* cum aliis. Notanter dicitur : *stendo intra limites Juris naturalis*, propter sequentem Conclusionem : unde sit

42. CONCL. III. Spectando tamen leges humanas, aliter de hoc est discurrendum. Si quidem, loquendo de Commodato, cum gratia sui tantum quis commodatum accepit, de levissima etiam culpa tenetur, ut habetur *cit. cap. un. de commodato*, cum concordantiis. Econtra vero Depositarius ordinarie tenetur solum præstare dolum, & culpam latam arg *L. 1. C. Depositum*. ibi : *Qui depositum accepit, dolum solum & latam culpam præstare debuit.* & tenent Doctores communiter. Ratio diversitatis inter Commodatarium, & Depositarium est : quia Depositum regulariter fit gratia solius deponentis, ut illud ipsi secure asservetur ; Commodatum vero gratia solius Commodatarii, cujus necessitati atque indigentia per rem commodatam quis subvenit : atqui naturalis æquitas postulat, ut major adhibeatur diligentia in custodienda re aliena, quam quis gratis ad solam suam utilitatem accepit, quam si eam accepisset ob alterius duntaxat gratiam & utilitatem : ergo.

43. Porro ut tota hæc materia clarius præ oculis habeatur, en tibi tres regulas, quas Doctores passim assignant, atque desumunt ex variis textibus utriusque Juris. I. Regula : In contractibus, qui celebrantur gratia dantis tantum (prout regulariter loquendo fit in Deposito

fito) præstatur dolus, & culpa lata solum: exceptis tamen quibusdam contractibus, nempe Tutelæ, Mandati, & negotiorum gestorum, in quibus ob specialem rationem etiam præstatur culpa levis, ut dicitur *L. Contractus 23. ff. de Reg. Juris*, & amplius explicant Juristæ: qui pariter ob specialem juris dispositionem *Leg. 3. ff. Nauta, Caupones*. hosce, & quoscunque alios, qui ex officio suscipiunt deposita, condemnant, atque ad restitutionem obligant; si etiam ex culpa tantum levissima illorum Depositorum quodpiam perierit, aut deperditum fuerit.

44. II. Si contractus fiat gratia recipientis tantum (prout regulariter fit in Commodato) tunc præstatur non solum dolus & culpa lata, sed etiam culpa levis atque levissima *arg. cit. c. un. de Commodato*. Excipe Precarium, in quo quia totaliter ex liberalitate concedentis descendit, atque ad libitum ejus quolibet tempore revocari potest, nonnisi dolus & culpa lata præstatur. *Text. clar. L. Quæstum. §. Eum quoque. ff. de precario*.

45. III. Quodsi vero Contractus fiat gratia utriusque (prout contingit in Pignore: quod datur & gratia Creditoris, ut ei fiat assicuratio rei creditæ, & gratia debitoris, ut ei sub assicuratione pignoris quidpiam mutuo concedatur) tunc præstatur dolus & culpa lata, simulque culpa levis, non autem levissima *arg. L. Si ut certo. §. Nunc videndum est. ff. Commenda-*

D d

ti.

ti. & tenent Doctores communiter. Verum occasione præmissorum,

46. Quæres I. An datæ Regulæ, seu Leges obligent in conscientia ante sententiam Judicis ad reparationem damni, ex culpa duntaxat levi, vel levissima dati? & notanter additur, *ex culpa duntaxat levi, vel levissima*: nam si deliberate detur damnum ex dolo, vel culpa lata (qualis, ut dictum, dolo æquiparatur) certum est, adesse obligationem in conscientia refarciendi damnum tertio illatum in Contractibus, non minus, ac extra illos.

47. Resp. Quamvis communior sit sententia dictas leges statuentes obligationem restituendi ratione damni, ob culpam levem, vel levissimam in contractibus dati, obligare in conscientia, & ante sententiam Judicis, nihilominus opposita sententia, negans talem obligationem in conscientia, saltem antequam ab altera parte exigatur, vel etiam ante sententiam Judicis non est improbabilis, præsertim loquendo de damno ex culpa levissima dato. Ita Lugo *disp. 7. de Just. & Jure Sect. 8. num. 105.* Lessius *lib. 2. cap. 7. n. 48.* & in simili Sanchez *lib. 1. de Matrim. disp. 37. n. 4.* citans alios. Ratio prioris partis est: quia ejusmodi obligatio non tam descendere videtur ex culpa, quam ex natura contractus, prout argumentatur Navarrus *cap. 17. Manualis n. 184.* contra Sotum: nam hoc ipso, quod quis ineat talem contractum, censetur se obligare ad præstandam eam diligentiam, quam leges & natura talis contractus requirunt.

48. Altera pars, quæ negat talem obligationem in conscientia, saltem antequam exigatur reparatio damni a parte adversa, vel etiam ante sententiam Judicis, ex eo suadetur: quia prædictæ leges contractuum non videntur cum tanto rigore in foro conscientia receptæ, nemo enim est, qui pignori, vel rei conductæ, aut etiam commodatæ putat se majorem custodiam debere ex justitia, ac pro foro conscientia, quam Dominus ipse adhibere solet. Accedit, quod potius censeatur esse casus fortuitus, saltem pro foro conscientia, si ob culpam levissimam, quæ propter naturalem oblivionem & inadvertentiam accidere potest, periit res aliena tibi commodata, absque ulla tua culpa theologica. Vide dicenda *Tract. 9. dist. 5. quest. 5.*

49. Quæres II. Quid juris, quando dubium existit, an culpa tua damnum acciderit? Resp. Quando Depositarius, vel Commodatarius rationabiliter dubitat, an Depositum vel Commodatum sua culpa perierit, nec ne, satis convenit inter Doctores, quod is non teneatur in conscientia ad aliquam restitutionem: tum quia in dubio non præsumitur delictum: tum etiam, quia in dubio melior est conditio possidentis. In foro tamen externo, si res Depositarii manserint incolumes, præsumitur de dolo. *arg. cap. 2. de deposito. ibi: Bona fides abesse præsumitur, si rebus tuis salvis existentibus, depositas amissi: juncta L. Quod Nerva ff. Depositum. cum concordantiis.* Quod ultimum intelligendum est, nisi Depositarius probet, Depositum casu periisse,

vel non potuisse simul cum rebus suis, immittente v. g. incendio salvari, tunc enim cessaret præsumptio doli.

50. Quæres III. Utrum Depositarius, vel Commodatarius possit subvenire propriis rebus, vel potius teneatur salvere res depositas vel commodatas, si utrasque ob casum fortuitum, utputa ob exortum improvissum incendium, aut irruptionem hostium salvere nequeat? Resp. hic opus esse distinctione: nam si res tuæ sint pretiosiores aliis depositis, vel commodatis, fatentur omnes, quod possis præferre tuas pretiosiores aliis minus pretiosis, si ambas salvere nequeas; maxime cum quilibet magis teneatur diligere se, quam alium. Abbas *cap. 2. de Deposito.* & alii. Quodsi vero res depositæ, vel commodatæ sint pretiosiores tuis, teneris eas præferre rebus tuis vilioribus, easque salvere tuis minoris momenti relictis: quia hoc suadet prudentia & æquitas naturalis.

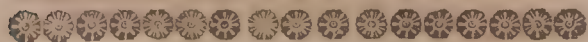
51. Notat tamen Lessius *l. 2. cap. 27. n. 28.* Layman *lib. 3. traçt. 4. cap. 7. n. 7.* Quodsi Depositarius, vel Conductor, aliena propriis præferendo, passus fuerit jacturam, is possit petere compensationem damni sibi emergentis, eo quod nulli officium suum debeat esse damnosum. Secus est in Commodatario: nam cum in hujus solius gratiam Commodatum sit factum, tenetur is Commodantem servare incolumem; etiam diligentissime custodiendo res sibi commodatas.

Addi-

Quæst. I. Quid, & quotuplex sit Testamentum, &c. 413

Additio.

* Quæres IV. An Ecclesia, vel Monasterium teneatur ad recompensationem deponenti faciendam, si citra consensum Capituli, seu Conventus res deposita apud Rectorem Ecclesiæ vel Religiosum ex sua culpa pereat. Resp. negative, dummodo hæc ipsa res deposita non fuerit conversa in utilitatem Ecclesiæ vel Monasterii. Ita statuitur *cap. 1. de deposito.* & ratio est; quia *delictum personæ non debet in detrimentum Ecclesiæ, seu Monasterii, redundare.* Reg. 76. juris in 6. Vide Jus Canon. lib. 3. Decret. Tit. 16. num 49. & seqq. *



DISTINCTIO III.

De Testamentis, & ultimis Voluntatibus.

QUÆSTIO I.

Quid, & quotuplex sit Testamentum, & quæ ejus requisita?

SUMMARIUM.

1. Testamentum, quid?

* Qualiter debeat esse constituta Voluntas Testatoris?

2. Dividitur in solemne, & minus solemne, seu privilegiatum.

D d 3

3. Pa-

3. *Paganum, & militare. Testamentum scriptum, seu clausum, & Testamentum nuncupativum, quid?*

4. *Hoc a Notario solet redigi in scripturam, cur?*

5. *Ad Testamentum solemne scriptum requiruntur plura.*

I. Heredis institutio.

6. *II. Septem Testes.*

7. *III. Ut testes sint legitimi; & sint tales?*

8. *IV. Ut testes sint rogati.*

9. *V. Subscriptio, & subsignatio Testamenti.*

** Qui nam de jure Bavarico quoad subscriptionem, & subsignationem?*

10. *VI. Unitas contextus &c.*

11. *Ad Testamentum nuncupativum, quæ requirantur?*

** An id valeat per annutum?*

I. **C**ONCL. I. *Testamentum juxta nominis etymologiam idem est, ac testatio mentis; & recte definitur L. 1. ff. Qui testamenta. dicendo: Testamentum est voluntatis nostræ juxta sententia de eo, quod quis post mortem suam fieri velit. Quamvis enim aliqui majoris claritatis gratia addere soleant ly cum directa heredis institutione: tum ad exprimendam differentiam Testamenti a Codicillo, & aliis ultimis voluntatibus; tum quia institutio heredis est veluti caput, atque fundamentum totius Testamenti: nihilominus Jurisconsulti hanc particulam subintelligi volunt sub ly juxta sententia, id est, legi-*

Quæst. I. Quid, & quotuplex sit Testamentum, &c. 415

legitima, five juri consona, & habens omnes solemnitates Juris, inter quas est directa hæredis institutio.

Additio.

* Porro, ut Testamentum, seu etiam aliquod legatum valeat, illa voluntas Testatoris requisita debet esse *actualis & efficax*: pro quo bene notandum, quod voluntas illa, qua aliquando volo facere Testamentum, & hunc vel illum hæredem instituere, non sit voluntas efficax actualiter testativa; sicut a pari illa voluntas, qua vult Petrus aliquando Matrimonium contrahere, non est illa actualis voluntas, qua Matrimonium ipsum actu contrahitur. Quinimo tales formulæ: *Volo aliquando facere Testamentum, & ibidem tui esse memor*, five: *sis in tuo servitio fidelis, & faciam suo tempore aliquod pro te legatum in meo Testamento; vel cogito te instituere Hæredem &c.* potius censenda sunt proposita & velleitates, quam efficax voluntas actualiter testativa, prout cum Rota Romana in Rec. part. 2. decis. 576. num. 3. & part. 7. decis. 108. num. 4. advertit Card. de Luca de Testament. disc. 13. num. 5. & seqq. Unde si similem formulam proferat Herus ad famulum, maritus ad uxorem &c. & postmodum morte præventi Testamentum non condant, vi horum verborum nequeunt tales occulta uti compensatione, & si jam fecissent, obligandi sunt a Confessariis ad restitutionem.

2. CONCL. II. Testamentum varie dividitur. Et inprimis aliud est perfectum seu solemne, cui quadrat proxime data definitio; aliud minus solemne seu privilegiatum, quod, etsi careat solemnitatibus Jure communicato, roquin requisitis, tamen ex privilegio valet: ut est Testamentum ad pias causas, Testamentum inter liberos conditum, Testamentum militare, aut factum tempore pestis, vel coram Principe, sive apud Acta Judicis, de quibus *infra Quest. 3.*

3. Rursus Testamentum dividitur in paganum, & militare: hoc fit a militibus in castris, illud domi in pace. Testamentum paganum, ac solemne dividitur ulterius in scriptum seu clausum, & nuncupativum. *Testamentum scriptum*, seu *clausum*, sic dicitur, quod scripto fiat servata debita forma Juris: & hujusmodi Testamentum scriptum, seu clausum præcipue tunc fit, quando Testator latere vult id, quod in Testamento continetur, prout notatur *l. Hac consultissima. C. de Testament.* Porro *Testamentum nuncupativum* dicitur illud, quo Testator non interveniente scriptura coram testibus ad hoc convocatis nuncupat, seu ore tenus exprimit nomen hæredis, quidque aliud de suis bonis post mortem fieri velit.

4. Notat tamen Layman *lib. 3. tract. 5. c. 1. num. 3.* cum aliis, quod hodie nuncupatio talis coram testibus facta plerumque a Notario publico soleat in scripturam redigi: non quidem ad substantiam actus servandam, sed ad meliorem rei gestæ probationem, ac Testamenti securi-

curitatem, quia fieri potest, ut testes interim moriantur, vel inhabiles reddantur, quo minus coram Judice voluntatem Defuncti declarare valeant, quorum defectum abunde supplet publicum instrumentum Notarii.

§. CONCL. III. Ad Testamentum Solemne scriptum, seu clausum sequentia requiruntur I. Hæredis institutio: siquidem *Institutio hæredis est veluti caput, atque fundamentum totius testamenti* §. *Ante hæredis* 34. *Instit. de Legatis* ac proinde spectat ad ejus substantiam: & alioquin inutile est testamentum, in quo nemo hæres instituitur, ut dicitur §. *Inprimis. Instit. De fidei commissar. hæred. cum concordantiis*. Et per hanc conditionem præcipue differt Testamentum a Codicillo, & aliis ultimis voluntatibus, eo quod in Testamento fiat directa hæredis institutio, non item in Codicillo.

6. II. Requiritur septem testes. Et quidem loquendo de Foro externo, ac quantum est de Jure Civili, numerus septenarius testium non tantum est de forma probatoria, sed etiam de substantia Testamenti; adeo quidem, ut si unus deficiat, Testamentum Jure Civili corruat, arg. l. *Si unus. C. De testamentis*. ibi: *Si unus de septem testibus defuerit, deficit testamentum*. Covarruvias cap. 10. *De testament. num.* 14 Bartolus, Jason, & alii.

7. III. Requiritur, ut hujusmodi testes sint legitimi, id est, tales, qui de Jure non prohibentur esse testes in Testamento. Et isti, quantum est de Jure Civili, ac loquendo de Testamento ad causas profanas, debent esse homi-

nes liberi, masculi, puberes, & nonnullis aliis qualitatibus præditi, de quibus fit mentio §. *Testes.* & §. *Pater. instituit. De testam.* Hinc in tali Testamento nequit testis esse fœmina, neque pupillus, neque servus seu mancipium, neque furiosus, neque prodigus declaratus, neque infamis, neque surdus & cæcus, imo etiam Monachus nequit esse testis, nisi accedente licentia Superioris sui. Insuper in ejusmodi Testamento testes esse non possunt, qui sub potestate Testatoris sunt, aut qui in illo Testamento hæredes instituuntur (bene tamen ii, quibus duntaxat aliquid legatur) nec, qui existunt in potestate hæredum: *Reprobatur enim ea in re. domesticum testimonium*, ut habetur *cit. §. In testibus. Instit. De testamentis.*

8. IV. Requiritur, quod testes sint rogati, ut sic excludatur omnis suspicio, ac subornatio. Rogare autem in proposito nihil aliud est, quam testes certiorare, quare sint huc convocati: unde non sufficerent Testes fortuiti, vel trans-euntes duntaxat, nisi etiam dicto modo rogarentur, seu certiorarentur.

9. V. Requiritur subscriptio, & subsignatio hujusmodi testium. Nam in Testamento scripto necesse est, ut testibus præsentibus Testator suum esse Testamentum dixerit, quod offertur, eique ipse Testator inprimis coram testibus sua manu in aliqua parte subscripserit: quo facto etiam testes uno eodemque die, ac tempore subscribere, & sigillis suis Testamentum consignare debent. Quod si vero Testator

Quæst. I Quid, & quotuplex sit Testamentum? Sc. 419

tor litteras ignoret, vel ob infirmitatem, aut aliam quamcunque causam subscribere nequeat, tunc octavus subscriptor pro eo adhibendus est, prout expresse statuitur *cit. l. Hac consultissima. C. De testamentis.*

Additio.

* Utrum autem æque sufficiat quoad testes, si scribere quis eorum nesciat, & loco talis subscribat substitutus ex ipsis Contestibus, alia est quæstio: ubi præsens Auctor *in Jure Can. Tit. 26. num. 25. & 26.* distinctionem facit inter Jus commune, & Bavaricum, circa posterius affirmat sufficere; insistendo autem Juri communi negat, nisi Testator fuerit rusticus, & quidem existat in loco, ubi testes litterarum periti non inveniuntur, de quo Testamento adhuc recurret mentio *infra n. 33.* Videantur in Jure communi *Lex 21. Hac consultissima & Lex finalis. C. De testamentis.* quoad Jus Bavaricum autem *Tit. 34. art. 1.* in quo textu pariter quoad obsignationem dictorum testium invenietur differentia alia inter Jus commune, & Bavaricum; quoniam ultimum in Patria, quæ scribo, requirit ex parte testium sigillum non qualecunque, sed speciale habens *Cassidem & Arma*, consequenter inferitur, in Bavaria, si intenditur confectio Testamenti sollemnis, non sufficere sigilla, quibus calix Sacerdotum, aut spira pistorum, vel aliorum nescio quæ signa repræsentantur; interea tamen in textu Juris Bavarici admittitur tanquam sufficiens, si major

jor pars testium sigillum cum Casside & Armis apponat, a quibus deinde reliqui testes, simile sigillum non habentes, etiam commodatum accipere possunt, dummodo id in subscriptione expriment. Ita declarat Illustriss. Commentator Schmid. *in Tit. 34. art. 1.* atque vel exinde deducitur, quantis periculis impugnationum exponatur Testamentum solemne, unde potius consulitur Testamentum ad acta, de quo suo loco.*

10. VI. Requiritur unitas contextus; quod nempe hæc omnia fiant uno eodemque continuato, & non interrupto tempore, absque alterius negotii interpositione, aut dilatione, nisi forsan ob necessaria naturæ aliud fieri deberet, idque leve foret. Tandem etiam requiritur, quod testes omnes simul præsentés sint, ipsumque Testatorem videant, & audiant; prout omnes hæc Testamenti sollemnis scripti condiciones uberius explicant Jurisperiti.

11. CONCL. IV. Ad Testamentum nuncupativum ferme eadem requiruntur conditiones, quæ ad Testamentum scriptum; dummodo demantur scriptura testamenti, & subscriptio, ac subsignatio testium, loco quorum requiritur, ut Testator coram septem testibus simul præsentibus (ut supra) nuncupet, seu oretenus exprimat nomen hæredis, quidque aliud de bonis suis post mortem fieri velit. Patet hoc ex *cit. l. Hac consultissima. §. Per nuncupationem. C. De testament. & §. Sed hæc quidem. Instit. Eodem.*

Addi-

Additio.

* Quæres. An valeat Testamentum nuncupativum solemne, vel etiam ad Acta factum, si Petro e. g. ex insperato periculosa infirmitate obruto, vocentur septem testes cum Notario, vel Judex, aut Consul cum duobus Deputatis (si Testamentum intendatur nuncupativum ad Acta) interea tamen, usque dum hi comparent, ita destituatur viribus ipse Testator, ut iis advenientibus non nisi ad præviam uxoris suæ prolibus destitutæ, vel alterius interrogationem, *num eandem velit esse Hæredem suorum bonorum*, proferre quidquam amplius valeat, quam *ita*, aut *volo*, seu *placet*, vel si omnino non amplius loqui possit, sed tantummodo capite annuat; an (inquam) tale Testamentum nuncupativum valeat?

Resp. Nisi vel per scripturam Testatoris agnitam ut talem, vel per alios testes, vel aliunde sufficienter noscatur, hanc fuisse jam antecedenter voluntatem morituri testatoris, tunc tale Testamentum saltem ad causas profanas factum non valet. Ita cum Julio Claro, Zoesio, Covarruvias, & aliis præsens Auctor in *Jure Can. lib. 3. Tit. 26 num. 63*. Et ratio est, quia in tali casu non sufficienter ac plene constat de seria, & deliberata voluntate Testatoris, prout ad substantiam Testamenti requiritur; cum suspicari non immerito liceat, ægrotum cum morte luctantem, & ad æternitatem suos cogitatus dirigentem pauca hæc verba potius protulisse, vel capite annuisse, ad re-
mo-

movendam molestiam & importunitatem interrogantis, quam ex serio animo testandi. Videantur in emergentia similis casus utiliter hic Auctor *loc. cit. a num. 56.* & Cancellarius intimus de Schmid *in Comment. ad Tit. 34. art. 5.* Dixi notanter saltem *factum ad causas profanas*; nam quoad *causas pias* putat præsens Auctor *loc. cit. num. 150.* cum aliis pluribus valere; quamvis meo iudicio, nisi simul alia de voluntate Testatoris adsint indicia, neque illud periculo impugnationis careret: cum in præfenti neque sufficienter constet de voluntate Testatoris, essentialiter requisita etiam *quoad ipsam substantiam*, & non præcise *quoad modum*, ac cæteroquin agatur de præiudicio Tertii, nimirum Hæredis alias ab intestato succedentis,

QUÆSTIO II.

An Testamentum non privilegiatum in Foro conscientie validum sit, si ei desint solemnitates Juris Civilis?

SUMMARIUM.

12. *Rationes asserentium, tale Testamentum in Foro conscientie esse invalidum.*
 13. *Fundamenta oppositæ sententiæ, seu quod tale Testamentum validum sit.*
 14. *Corollarium hujus sententiæ.*
 15. *Tertia sententia media, asserens,*
 16. *Ejusmodi Testamentum in Foro conscientie validum ante sententiam judicis.*
- (c) Juxta dicta Dist. 1. n. 34.

Quæst. II. An Testamentum non privilegiatum Sc. 423

17. *Invalidum, quatenus rescindi debet per sententiam Judicis.*

18. *Solvuntur rationes primæ sententiæ.*

(d) *Dist. I. n. 34.*

19. *Satisfit rationibus secundæ extremæ sententiæ.*

12 **C**IRCA resolutionem hujus celebris Quæstionis practicæ admodum variant Doctores, & generatim in tres diversas abeunt sententias. Prima est Covarruviæ, c. 10. *De testament num. 12.* § 19. Herincx *disp. 2. q. 4.* *De testament. num. 60.* Vasquezii, & quorundam aliorum, qui docent, hujusmodi Testamentum etiam in Foro conscientiæ invalidum esse, ut proinde hæres in tali Testamento institutus, & Legatarii (id est, ii, quibus aliquid in Testamento illo est legatum) teneantur ad restitutionem, hæredibus ab intestato venientibus faciendam, omnium eorum, quæ ex tali Testamento acceperunt. Rationem dant: tum quia Jus civile hujusmodi Testamentum vult haberi pro infecto, illudque ait sine dubio nullum esse; ut patet ex *cit. l. Hac consultissima. C. De testament. ibi: Ex imperfecto Testamento voluntatem tenere defuncti, nisi inter solos liberos a parentibus utriusque sexus habeatur, non volumus.* juncta *l. Si unus. C. Eod.* tum quia, si talia Testamenta in Foro conscientiæ essent valida, inique judices facerent ea infringendo, imo foverent apertam injustitiam; dum hæredibus ab intestato adjudicant bona defuncti, quæ aliis hæredibus in Testamento relicta sunt.

13. Secunda sententia est Lessii *lib. 2. de Just. & Jure cap. 19. dub. 3. num. 12.* Sannig. *disp. 12 de Just. quæst. 3. num. 9.* Mastrii *disp. 4. Theol. Moral. num. 52. & plurium aliorum.* Et hæc sententia immediate tenet oppositum priori, dum docet, tale Testamentum in Foro conscientiae validum esse, & licite retineri, quod ex tali Testamento possidetur, sive titulo hæreditatis, sive legati. Idque probari solet tum auctoritate plurium Theologorum, hanc sententiam tenentium: tum ex eo, quia leges irritantes Testamenta debitis solemnitatibus destituta fundantur in præsumptione fraudis. §. 4. *Instit. de testament.* ergo, ubi fraus abest, etiam ipsæ leges cessant obligare, cum præsumptio cedat veritati. Et hinc *l. Quæstionem. C. De fideicommissis.* confessio hæredis jurata absque alia solemnitate sufficit, ut is teneatur solvere fideicommissum, nec auditur volens se tueri ex minus solemnī voluntate. Et simile quid habetur *l. Non dubium. C. De testamentis,* ubi approbatio hæredis facit, ut is teneatur solvere Legata, & Fideicommissa ex inutili Testamento relicta.

14. Ex qua sententia proinde infert citatus Lessius *num. 21. & seqq.* hæredem ab intestato, si sciat voluntatem defuncti, teneri restituere hæreditatem, & solvere Legata illis, quibus Testamento minus solemnī debentur. Item infert, quod, si hæres ab intestato retineat hæreditatem & Legata, possint illi, quibus aliquid per tale Testamentum fuit relictum, uti occul-

ta compensatione, cum revera res illæ sint
ipforum.

15. Tertia tandem sententia, quam præcæteris probabilem, & in praxi expeditam, ac tutam censet Layman *lib. 1. tract. 4. cap. 17.* & tenet Dominicus Sotus cum nonnullis aliis, est media inter duas præmissas sententias, quæ docet, ejusmodi Testamentum quadam ratione esse validum, & quadam invalidum; validum quidem, antequam per sententiam Judicis irritetur, seu irritum declaretur; invalidum vero, quatenus ejusmodi Testamentum minus solemne potest, imo & debet per sententiam Judicis irritum declarari, ac rescindi, si lis super eo mota fuerit, & ad Judicium sæculare deferatur.

160 Ratio hujus tertiæ sententiæ, quæ præ
cæteris placet, utpote probabilior, desumitur
ex eo; quia in primis hanc videntur convincere
fundamenta præmissæ utriusque extremæ sen-
tentiæ, utpote quarum prior habet locum post
sententiam Judicis, posterior vero ante senten-
tiam Judicis. Confirmatur, & ulterius prima
pars, qua dicitur, tale Testamentum carens
solemnitatibus Juris Civilis esse validum pro
Foro Conscientiæ ante sententiam Judicis, pro-
batur ex eo: quia in tali Testamento saltem ad-
est obligatio naturalis, donec exceptione Le-
gis Civilis elidatur; atqui obligatio naturalis
sufficit ad transferendum dominium: (c) ergo
Testamentum illud transfert dominium, sicque
est validum, donec per sententiam Judicis irri-
tetur.

tetur. Unde inferitur, quod hæres in Testamento minus solemnè institutus possit rem sibi relictam iuste retinere, donec ab ipso per sententiam Judicis repetatur.

17. Secunda pars tertiæ sententiæ, qua dicitur, tale Testamentum minus solemnè in tantum esse invalidum, quatenus debet rescindi per sententiam Judicis, probatur ex eo. Quia Testamentum imperfectum est invalidum secundum Jus Civile; atqui Judex debet judicare secundum Leges ac Jus Civile: ergo. Accedit, quod lex, ac sententia Judicis secundum Leges judicantis, si est justa in Foro externo, sit etiam justa in Foro conscientiæ, nisi fundetur in falsa præsumptione; prout allegatis pluribus Auctoribus docet Sanchez *lib. I. in Decalog. cap. 10. num. 11.* & Layman *loc. cit. num. 8.* ergo etiam sententia Judicis, qua secundum Leges Civiles irritat Testamentum minus solemnè, erit justa, & consequenter Testamentum illud post sententiam Judicis invalidum, etiam in Foro conscientiæ.

18. Quod si contra hanc sententiam objiciantur, atque urgeantur fundamenta utriusque extremæ sententiæ. Resp. inprimis ad textum *num. 12:* allegatos, Leges Cæsareas Testamentis minus solemnibus resistere tantum civiliter, non autem naturaliter. Porro effectus obligationis naturalis præcipuus est ille, quod cuiuspiam Jus tribuat accipiendi, & retinendi illud, quod naturaliter sibi debetur, si id nulla opposita exceptione solvatur, prout jam dictum superius. (d) Quia vero obligatio naturalis duplex

Quest II. An Testamentum non privilegiatum Sc. 427

plex est, una omnino efficax, altera aliquo modo inefficax, utpote quæ per exceptionem ex beneficio legis Civilis elidi potest, ut advertit cit Layman. *cap. 9. num. 9.* hinc dicendum, Testamenta minus solemnia habere obligationem naturalem duntaxat aliquo modo inefficacem; quæ proinde per exceptionem ex beneficio Legis, ac secutam sententiam Judicis elidi potest.

19. Resp. deinde ad fundamenta alterius sententiæ *num. 13.* allata. Ad primum distinguitur antecedens: Leges illæ fundantur in præsumptione fraudis universalis, conceditur; in præsumptione fraudis particularis, negatur. Unde quia adhuc lubest præsumptio fraudis universalis, hoc est, talis præsumptio, quæ generatim de fraudibus circa Testamenta ob avaritiam hominum facile contingentibus concipitur, Jure ad præcavendum eisdem fraudibus sic disponente, rite per sententiam Judicis Testamenta minus perfecta rescindi possunt. Ad alterum dicitur, illud esse speciale: quia hæres jurato confitens, hanc fuisse voluntatem Defuncti, aut approbans Legata ex inutili Testamento relicta, hoc ipso censetur voluntatem Defuncti agnovisse, & ratam habere; sicque noluit Jus Civile, obligationem naturalem talis ultimæ voluntatis per sententiam Judicis rescindi.

QUÆSTIO III.

De Testamentis ad pias causas, aliisque privilegiatis.

SUMMARIUM.

20. Testamenta privilegiata, quæ?
Testamentum ad pias causas, quid?
21. Ad hoc quænam requirantur, & sufficiant?
22. Duo Testes in Testamento ad pias causas non sunt de forma substantiali, sed probatoria.
23. Hinc scriptum manu Testatoris valet absque alio Teste.
24. Idem, si heredi certo constet de dispositione ejus ad pias causas.
25. Quid juris, si moriturus capit facere Testamentum, & non absolvit?
(*re*) Num. 21. & 22.
26. Solvitur instantia.
27. An credendum Parocho, vel Confessario circa Legata pia a defuncto relicta?
28. Cautela circa hoc observanda.
* Cum solutione objectionis.
29. Confessarii non facile interesse debent confessioni Testamenti &c.
30. Testamentum inter liberos est privilegiatum.
* Ad quas personas se hoc privilegium extendat?
31. Testamentum militare est privilegiatum, quomodo, & quando?
* Item quoad quales milites?
32. Testamentum ad acta est privilegiatum.
33. Quid liceat hominibus rusticis?
34. Quid juris de Testamento tempore pestis?
35. Limitatio notabilis supradictorum.

* Sex casus notabiles circa confectionem Testamenti ad pias causas.

20. **T**estamenta privilegiata dicuntur ea, in quibus vel nulla Juris Civilis solemnitas, vel non tam plena & Perfecta, sicut in aliis requiritur. Et inter hujusmodi Testamenta privilegiata primum sibi locum vendicant Testamenta ad pias causas. Porro *Testamentum ad pias causas* dicitur illud, in quo hæres instituitur pia causa, uti Ecclesia, Monasterium, pauperes: sive quod principaliter & directe sit ob Dei, & Sanctorum honorem, atque animæ suæ salutem, v. g. quod pro Ecclesiis, aliisque piis locis, vel in captivorum redemptionem, pauperum aut Religiosorum sustentationem, in mortuorum suffragia, & alia hujusmodi pietatis opera factum est.

21. CONCL. I. Ut Testamentum ad pias causas sit validum in Foro tum interno, tum etiam externo, non requiruntur necessario septem testes, aut aliæ solemnitates Juris Civilis, sed sufficiunt ea, quæ sunt de Jure Naturæ, & Gentium, nimirum, ut sit potestas in disponente, capacitas in eo, in cujus favorem disponitur, & libertas in dispositione, simulque adsint duo testes. Ita Covarruvias *cap. 11. de Testam. n. 1.* Lessius *lib. 2. cap. 19. dub. 2.* estque communis. Sic enim clare decisum habetur *cap. Relatum 11. de Testam.* Unde, cum hæc materia sit spiritualis, tenendum est Jus Canonicum in utroque Foro, videlicet tam Ecclesiastico, quam Civili, atque etiam in Terris

Romani Imperii: quod ipsum confirmat praxis communiter recepta.

22. CONCL. II. Prædicti duo testes in Testamento ad causas pias non sunt de forma substantiali, sed tantum de probatoria: adeoque ejusmodi Testamentum validum est, etiamsi duo testes non fuerint adhibiti, dummodo aliunde constet de mente Testatoris, sua bona ad pias causas relinquentis. Ita Fagnanus *c. Relatum n. 8. & seqq. de Testament.* Covarruvias *loc. cit. n. 2.* Lessius *n. 7.* Layman *lib. 3. tr. 5. c. 2.* estque nunc communis Doctorum. Ratio est: quia in Testamentis ad pias causas non procedunt Leges Civiles ob defectum jurisdictionis; in Jure Canonico autem nullibi habetur Decretum irritans ejusmodi Testamenta sine duobus testibus facta ad causas pias: dummodo aliunde certo constet de mente Testatoris, ut puta per propriam ejus scripturam, vel si hæres ipsemet ex ore Testatoris audivit ultimam illius voluntatem, sive certum Legatum relictum ad causas pias. Accedit, quod in simili Testamentum inter liberos, sive scriptum, sive subscriptum manu Testatoris valeat quoad liberos absque alio teste. *l. Hac consultissima. § Ex imperfecto. C. de Testam. juncta Auth. seq.* Et conformiter dictis

23. Inferitur I. Validum esse Testamentum, & quancunque ultimam Voluntatem ad causas pias manu Testatoris scriptam, vel subscriptam, etiamsi nullus testis adhibitus fuerit; modo sufficienter constet, esse Testatoris scripturam. Quia, ut dictum, interventus te-
stium

stium non requiritur ad substantiam Testamenti facti ad pias causas, licet sæpe duo vel tres testes requirantur ad probationem, si aliud probationis genus haberi non possit; ergo, dum sufficienter constat, hanc esse Testatoris scripturam, atque ultimam ejus voluntatem, valebit ad pias causas absque aliis testibus.

24. Insertur II. Si hæredi certo constet, voluntatem Testatoris fuisse, ut aliquid in pias causas expendatur, eundem in Foro conscientie obligatum esse ad satisfaciendum, esto in Foro externo id nequaquam probari possit. Ratio est: quia tunc probatione opus non est, quando de veritate constat. Layman *ibidem* n. 5. & sequitur ex dictis.

25. CONCL. III. Si moriturus cœpit facere Testamentum, vel Codicillum, & morte præventus non absolvit, licet secundum alia irritum sit, valet tamen quoad Legata pia, quæ in sua illa imperfecta dispositione jam expresse- rat. Ita Abbas Panormitan. *cap. 1. de Succession. ab intestato*. Covarruvias *cap. 11. de Testam. n. 14*. Barbosa, Layman n. 6 & alii. Ratio prioris partis habetur *l. Si is, qui, ff. Qui testamenta*. ubi dicitur: *magis cœpisse talem Testamentum facere, quam fecisse*. Verum hoc ipsum patitur quandam limitationem, & valet tale Testamentum, si nomen hæredis jam est expressum: licet secus sit, si quis volens plures hæredes instituire, unius nomen expresse- rit, & non alterius, ut *loc. cit.* dicitur, & amplius explicant Juristæ. Ratio secundæ partis est: quia dispositio Juris

Civilis quoad Legata ad causas pias non valet, ob rationes proxime (e) dictas.

26. Neque obstat, quod talis Testator adhuc potuerit immutare dispositionem suam. Resp. enim, quamvis id fieri potuisset, tamen re ipsa illud factum non esse: unde cum Testator actu nullam mutationem significaverit, naturali pariter, & Canonico Jure debent talia pia Legata firma permanere; eo præsertim, quod sint pro remedio animæ Testatoris jam defuncti.

27. Quæres, an credendum sit Parocho, vel Confessario, qui post mortem Parochiani, vel confitentis sui producit schedulam continentem Legata quædam ad pias causas, quam hominem illum, antequam discederet, scripssisse, vel dictasse asseverat; & num talis dispositio pro ultima legitima voluntate haberi debeat? Resp. I. Si manus Testatoris agnoscitur, vel duobus testibus probari potest, tunc pia ejus voluntas omnimodis est executioni mandanda: cujus ratio patet ex dictis num. 21. & 23.

28. Resp. II. Si ipsemet Parochus, vel Confessarius Legata annotavit, non creditur illi sine alio teste. Ratio est: quia juxta illud Salvatoris *Matth. 18. & Luc. 17. In ore duorum, vel trium testium stat omne verbum.* Unde illud commune dictum, *vox unius, vox nullius, arg. c. Licet & c. In omni & c. Veniens, de Testibus,* juncta *l. Jurisjurandi C. Eod.* Hinc monendi sunt Parochi, alique Confessarii, ut ultimas ejusmodi dispositiones ad pias causas non suscipiant, nisi advocatis duobus saltem testibus,

bus, masculis aut fæminis, quamquam etiam unus cum Parocho sufficere poterit, uti notat Layman *ibidem*.

Additio.

* Dices. In causis favorabilibus, quale est Testamentum ad causas pias, unus testis ad faciendam fidem sufficit, *arg. can. Cum itaque. 112. de Consecrat. Dist. 4.* ergo, posito, quod ægrotus a Parocho, vel Confessario consilium petat, ipsique suam voluntatem ultimam circa causas pias adaperiat, non est necesse, ut Parochus, seu Confessarius adhuc alium testem secum assumat. Resp. disting. antec. in causis favorabilibus specialiter in Jure exceptis, & quæ non vergunt in præjudicium tertii, sufficit unus testis, conc. in aliis, neg. antec. Inter illas autem causas in Jure specialiter exceptas dispositio ad causas pias facta, quæ cæteroquin tendit in præjudicium hæredis ab intestato, non legitur comprehensa, nisi dictum talis unius Testis simul aliis adminiculis Juris & fomentis veritatis adjuvetur; unde debemus stare textibus generalibus utriusque Juris c. 23. *de Testibus.* & L. 9. *C. de Testib.* ubi leguntur hæc formalia: *Manifeste sancimus, ut unius omnino Testis responsio non audiat, etiamsi NB. præclare Curie honore præfulgeat.*

Porro inter causas ab hac lege specialiter exceptas, & ubi unicus testis sufficit, sunt imprimis illæ, quæ alteri non afferunt præjudicium *can. Cum itaque 112. de Consecrat. Dist. 4. Secun-*

do. Cause matrimoniales, quando agitur de contrahendo, & objicitur impedimentum dirimens: c. *Super eo* 22. de *Testibus*. Tertio. Si Minister publicus testetur de actu a se gesto vi sui officii. L. 2. C. de *Ponderatoribus*. Quarto. Si fide dignus interpret explicet peregrinum idioma L. 1. §. *fin. ff. de verbor. obligat.* Quinto. Si ipsemet Testator in Testamento expresse cavit, ut huic uni plena fides habeatur L. 14. ff. de *dote prælegata*. Quoad alia vero Testamenta, vel Legata etiam pia, non legitur, quod uni Testi plena fides adhibeatur absque aliis adminiculis, hincque in casu emergenti adhibeat Parochus, vel Confessarius præter seipsum semper adhuc alium, saltem unicum Testem, vel etiam duos, maxime si ipsemet sese non libenter immiscere velit; nam *

29 Recte Layman cap. 5. num. 20. advertit, ad hoc ut Confessarii, præsertim Religiosi, majore spiritus libertate, & fructu, hominum animas juvare possint, plerumque non expedire, quod confectioni Testamentorum ipsi interfint, aut Testatori in particulari suadeant, quibus hæreditas vel Legata relinqui debeant, præsertim propriis Ecclesiis aut Conventibus, sed expediat ferme in genere tantum pias dispositiones commendare: nisi Testator consilium petens dirigendus sit, ipsique explicandum, quidnam consideratis omnibus honestius, & ad animæ suæ salutem utilius, Deoque gratius existimetur.

30 CONCL. III. Quantum ad alia Testamenta privilegiata attinet, secundum inter ea
locum

locum obtinet Testamentum inter Liberos; id est, illud, quod a patre, matre, aliove utriusque sexus ascendente inter Liberos conditum est: valet enim, licet sit imperfectum, & Juris solemnitate destitutum, utputa quia non interfuerunt septem testes, vel non rogati, aut non masculi &c. dummodo adhuc voluntas Testatoris sufficienter sit declarata. Ita omnes Doctores; estque expressum *l. Hac consultissima. §. Ex imperfecto. C. de testam.* cujus verba n. 12. relata sunt.

Additio.

* Ubi tamen adhuc duo in simili Testamento privilegiato inter Liberos advertenda sunt. *Inprimis*, quod valeat tantum pro ipsis Liberis, non autem pro aliis personis, seu causis profanis extraneis, si tales cum prioribus cohæredes fuissent institutæ *l. Hac consultissima, §. Ex imperfecto, C. de Testament.* Quinimo multum inter Doctores controvertitur, an in simili Testamento privilegiato subsistant Legata profana, si quæ inserta fuissent circa extraneos. *Secundo* notandum est, quod distinctio fieri debeat inter simile Testamentum nuncupativum, & scriptum: nam in nuncupativo sufficit constare de voluntate Testatoris per duos testes etiam non rogatos, masculos, vel feminas; in scripto autem simili Testamento (nisi forsitan pariter duo testes adhibeantur) requiritur, ut vel propria manu Testator ipsemet scribat simile Testamentum, vel ab alio scriptum sub-

subscribat, vel a cunctis Liberis suis subscribi curet, cuius eorum relinquendo saltem legitimam, & quidem *Titulo heredis*, simulque singulorum nomina, atque designatas portiones distinctis verbis (non autem præcise signis, seu cifris Arithmeticis) exprimendo, cum appositione diei, & anni, quo tale Testamentum fuit conditum. Ego paucistali, ut evitet omne periculum impugnationis, suaderem, ut, si suis Liberis velit esse abscondita contenta, ipse vel scribat, vel subscribat illud, apponendo suum sigillum, & rogando duos testes, ut pariter se subscribant. Videantur desuper Reiffenstuel *lib. 3. Decret. Tit. 26. §. 7.* & in Bavaria Schmid in *Comment. ad Tit. 34. art. 8.* *

31. Tertium locum inter privilegiata tenet Testamentum militis, quod in bellica expeditione constitutus condidit; nam milites ejusmodi habent privilegium, ut testari valeant, quomodo possunt, ac volunt, & ideo, quod in vagina, vel clypeo, aut in pulvere inscripserint gladio, sub ipso tempore, quo in prælio vitæ sortem derelinquunt, habetur pro Testamento valido, *text. clar. l. Milites. C. de testament. militis & §. 1. & seq. Inst. de militari testam.* Intellige dummodo de hac eorum voluntate ultima legitime constet, aut ea per duos testes probari possit. Verum hæc doctrina procedit duntaxat de militibus, dum acti sunt in castris, seu in actuali expeditione bellica; nam domi existentes tenentur testari juxta Leges communes. *l. Nequidem C. Eod.* Testamentum tamen, quod in castris fecerunt, non
jure

jure communi, sed juxta privilegium militare, post missionem honestam sibi factam, intra annum tantum valet. *l. Ex testamento. C. de testament. milit. & §. Sed hæcenus. Instit. de milit. testam.*

Additio.

* In Romano Imperio ob Recessum ejusdem de anno 1512. defacto distinctio est facienda inter milites actualiter in expeditione bellica, vel obsidione urbis, aut obsessæ defensione existentes, & inter alios in castris, absque actuali expeditione secure morantes: nam quoad posteriores (non autem quoad priores) exiguntur juxta dictum Recessum Imperii duo testes non solum de forma probativa, sed etiam de forma substantiali. Cæterum militibus in castris existentibus apud Christophor. Chlingensperg *lib. 2. Instit. Tit. 11. quæst. 1.* annumerantur etiam illi, qui equidem ibi necdum existunt, sunt tamen in via ad eadem, ita tamen, ut & ipsi duos saltem testes adhibeant. Utrum autem pariter accenseantur militibus quoad privilegiata Testamenta Medici militares, Chirurghi, Laniones, Pistorum, Mercatores, Concionatores castrenses, alique similes, qui castra sequuntur, aliud est dubium; ubi Chlingensperg *loc. cit. quæst. 6.* ipsis hoc privilegium, si non de stricto jure, saltem de æquitate concedit; quando ordinatione Principis, bellum gerentis (secus si ex propria solum voluntate quæstus causa) castra sequuntur: quod tandem etiam non improbat

bat Cancellarius Schmid *Tit. 34. art. 7. num. 16.* si similes in acie quoque sint præsentes, & ibi remediis spiritualibus, vel temporalibus subveniant militibus, ut vel sic, dum sentiunt onus, sentiant & commodum. *

32. Quartum locum inter privilegiata tenet Testamentum coram supremo Principe factum, vel eidem per oblatas preces insinuatam, atque ad Acta (ut loquuntur) publica repositum: valet enim absque solemnitate testium, dummodo per subsequens Testamentum non revoce-
tur, neque alius error intervenerit præter defectum testium *l. Omnium. C. de testam.* Siquidem Princeps superat omnes solemnitates testium, ac subscriptionum, ejusque præsentia facit cessare omnem fraudem, simulque apud Acta, nec non coram Judice semper præsumitur adesse multitudo hominum. De his Testamentis ad Acta plura videantur inferius post Quæstionem VII. in Appendice ultima *Addit. II. III. § IV.* Item in Jure Canonico *lib. 3. Decret. Tit. 26. §. 9.*

33. Quinto hominibus rusticis concessum est *l. ult. C. de Testament.* ut in locis, in quibus est raritas Litteratorum, non teneantur attendere ad Legum subtilitates, sed possint testari secundum eorum consuetudinem, ita tamen, ut adhibeantur septem testes, si ibi reperiantur; sin autem in eo loco minime inventi fuerint septem testes, sufficiant quinque, non autem pauciores.

34. De Testamento tempore pestis condito dubitant; & variant Doctores, utrum valeat
cum

cum minore numero testium, quam septem. Verum alicubi Constitutiones municipales, ac præsertim Bavaricæ expresse declarant, valere ejusmodi Testamentum coram quinque testibus factum a quocunque, in loco, qui ob pestis vehementiam est bannizatus? vel si locus necdum quidem sit bannizatus, Testator tamen actu est peste infectus.

Additio.

* Etsi cæteroquin Jus commune *l. Casus. C. de Testamentis.* quoad Testamenta tempore pestis facienda satis rigorosum sit, nihil de requisitis ad solemnitatem remittendo, nisi unitatem contextus, seu simultaneam conjunctionem, & consociationem testium; puto tamen, si pestis ompino sæviat, ita ut dum jura silent, ob timorem infectionis vix amplius reperiatur, qui Testamentum ad Acta recipiat, de æqualitate sufficere, si quomodocunque, vel per duos testes fide dignos, vel aliunde voluntas Testatoris secure cognoscatur; pestis enim adeo vehemens est instar belli, quod Deus contra homines instituit, si ergo in acie sufficit secure constare quomodocunque de voluntate militis testantis: cur non pariter in loco adeo vehementer pestifero? Unde sententiam Andreae Gail. *lib. 2. Observat. 118. num. 17.* cum Minsinger, volentium tempore pestis sufficere duos testes, & Berlichii *lib. 3. Conclus. 5.* defendentis, tempore pestis quoad confectionem Testamentorum solam veritatem, non requisitas alias solem-

solemnitates inspicere debere, puto saltem in simili casu extraordinario locum habere. Videatur Reiffenituel *lib. 3. Decret. Tit. 26. §. 7.* poteritque hæc sententia deservire in casu necessitatis, dum aliud remedium testari volenti non suppetit.

35. Tandem notandum, quod hætenus dicta locum duntaxat habeant loquendo secundum Jus commune Cæsareum, & inclusis specialibus locorum consuetudinibus, statutis, & aliorum Regnorum legibus. Nam in terris temporali jurisdictioni Papæ, seu Ecclesiæ subiectis sufficit facere Testamentum secundum formam Juris Canonici, id est coram Parocho, & duobus aut tribus testibus. *c. Cum ejjes. de test.* siquidem, ut habetur *Matth. 18. In ore duorum, vel trium testium stat omne verbum.* Sic etiam Venetiis, & Viennæ in Austria duos testes sufficere ajunt: ut taceantur specialia quorundam locorum privilegia, statuta, & consuetudines, vi quorum nonnullæ solemnitates ibidem in Testamentis remissæ sunt.

A P P E N D I X

Additionalis continens sex notabiles casus
circa confectionem Testamenti
ad causas pias.

Additio I.

• **A** Madæus ante mortem suam facit Testamentum, & in eo hæredem universalem

lem instituit Confraternitatem Redemptionis Captivorum : cum autem in illa civitate non adesset Confraternitas hujus nominis, sed alia, nimirum SS. Sacramenti, hinc illa ultima prætendit hæreditatem ; contra vero excipiunt consanguinei ipsius defuncti Amadæi, dicendo, quod in tali casu Testamentum sit nullum, utpote cum Confraternitas Redemptionis non existat in illo loco, consequenter ipsi succedant ab intestato. Quæritur jam, an tale Testamentum pium sit a parte rei invalidum, nec ne? Ratio dubitandi, & quæ deserviret pro Consanguineis defuncti, est: quia etiam ad Testamentum pium requiritur efficax voluntas actualiter testativa, quæ tamen hic non videtur adesse, utpote cum non subsistat hæres denominatus, nimirum Confraternitas Redemptionis. Hoc tamen non obstante Cardinal. de Luca Tom. 2. *Theatri Veritatis de Testam. dis. 22.* respondet, talium Consanguineorum, successionem ab intestato prætendentium, causam esse desperatam; atque hoc ob favorem causæ piæ, inter cujus privilegia connumeratur istud, quod incertitudinis defectus non vitiet pias dispositiones ; censeturque talis voluntas adhuc efficax testativa quoad substantiam ex ea ratione, quia dispositio similis principaliter dirigitur in ipsum Deum, & bonum animæ testantis (quod bonum principale in hoc casu adhuc obtinetur) unum vero, vel alterum pium opus in specie potius respicit modum, quam substantiam. Quodsi ulte-

F f

rius

rius indages, ad qualem ergo causam piam in specie spectet hæreditas? Resp. si ex aliis circumstantiis colligatur, quod testator voluerit intelligere per Confraternitatem Redemptionis Confraternitatem SS. Sacramenti, haud dubie ad illam pertinebit memorata hæreditas; alias autem vel ipsemet Reverendissimus Ordinarius deberet conscientiosam, & prudenter regulatam facere dispositionem ad alias causas pias, vel certe eandem hæreditatem prætereundere posset Fabrica S. Petri, utpote cum talis causa pia, quæ succedit vi Testamenti, in specie non sit certa, sed incerta, Fabrica autem S. Petri dicitur illud tribunal auctoritate Summi Pontificis erectum, quod exigit, atque ad alia pia opera applicat pias dispositiones incertas. Unde, posito, quod ex circumstantiis Confraternitas SS. Sacramenti probare nequirit, se fuisse intellectam a Testatore, in eo casu Consanguinei ipsius defuncti, forsan pauperes, possunt apud Fabricam S. Petri obtinere compositionem, ut aliquam partem bonorum defuncti obtineant. Videatur Card. de Luc. loc. cit. & tom. 3. de *Relatione Romanæ Curie* disc. 20.*

Additio II.

*Andreas propria manu scripsit, vel saltem subscripsit, & quod adhuc melius, suo quoque sigillo munivit quoddam testamentum, in quo hæredem instituit Fœdus charitatis, tanquam causam piam. Hoc testamentum etiam post mortem in suo pulpito inventum fuit; quaritur, antale Testamentum valeat? Resp. affir-

affirmative : si enim sufficienter constat, quod Testamentum ab Andrea sit scriptum, vel saltem subscriptum & signatum, etiam sufficienter constat de voluntate Testatoris ; hoc autem sufficit quoad Testamentum ad causas pias : ergo. Quia vero hæredes ab intestato forsan dicerent, hunc characterem non esse Andreæ, sed alium supposititium; ut proin tale testamentum minori periculo exponeretur, suasissem adhuc, ut præter subscriptionem propriam Andreas quoque alios duos testes, qui sese subscriberent, rogasset ; nec foret necesse, hisce testibus contenta in scriptis ad legendum dare, modo in genere diceret, *Charissimi, hic continetur mea ultima voluntas circa mea bona temporalia, rogo itaque, ne gravemini hujus esse testes, & vos subscribere.* Ubi quilibet testium in subscriptione posset uti simili formula : *Ego N. testor, quod præsens ab Andrea N. audiverim, in præsentis libello & charta contineri suam ultimam voluntatem.* *

Additio III.

* In domo Bertrandi subito mortui præcise reperitur aliqua schedula, in qua legitur, quod fœdus charitatis ad sublevandos pauperes instituat pro hærede. Dubitatur, num exinde hæc causa pia possit prætendere hæreditatem, cum excipiant defuncti consanguinei alias ab intestato succedentes? Fundamentum illorum est ; quia talis annotatio in scheda videtur potius velleitas, & præparatio ad futurum

Testamentum, quam actualis dispositio, hincque non subsistit in ratione Testamenti, prout etiam cum nonnullis sentit Julius Clarus in *S. Testam. q. 7. n. 1.* Hoc tamen non obstante respondeo, nisi aliunde constet, & a Consanguineis successionem ab intestato prætendentibus positive probari queat, quod in hac scheda voluerit Bertrandus tantum per modum præparationis quædam in scheda annotare, non autem actualiter disponere, tunc in favorem Testamenti pii potius in dubio præsumitur, quod vi hujus schedæ Bertrandus actualiter fecerit dispositionem, & Testamentum, saltem si annus, mensis, dies, & alia verba completum actus plerumque in Testamentis denotantia adjuncta sint. Mascardus de *Probationibus* volum. 4. conclus. 1359. n. 68. & seqq. & ex præfesso, ac fusius Menochius l. 3. consil. 224. Quinimo ipse quoque Julius Clarus loc. cit. prope finem nostram sententiam in praxi consuevit. Dixi autem: *saltem si annus, dies &c. adjuncta sint*; nam alias res valde periculosa videtur, præsertim, si neque sigillum esset appressum, nec se Testator ad talem schedam ante suam mortem remisisset. De hoc fusius videri poterit apud Card. de Luca Tom. 3. *Testam. dis. 15. per totum.* *

Additio IV.

*Cajus satis dives (utpote cujus summa ascendit ad 6000. florenos) unicum ex uxore sua jam defuncta suscepit filium Jacobum, Patre

tri non adeo obedientem, ac defacto in militia existentem. Memoratus Cajus fratri suo Titio pauperi, multisque liberis gravato mutuos dat 3000. florenos. Paulo post factus ægrotus hunc fratrem ad se vocat, eique occulte insinuat, quod ipsum, & quidem quatenus pauperem, ex amore Christi una cum filio Jacobo hæredem Instituat, relinquendo pro portione hæreditaria medietatem horum bonorum, nimirum illos 3000. florenos, quos alias deberet titulo mutui: ac demum intra paucos dies obit Cajus. Filius ejusdem ex militia redux hæreditatem capit: videns autem partim massam hæreditatis ultra spem suam diminutam, partim ex fama percipiens, quod Frater defuncti magnam Parenti suo debuerit pecuniæ summam, eandem præterdit; atque Titio negante, se quidquam debere, ad Judicem deferret: dubitatur, an Titius Frater defuncti possit summam hanc pecuniarum bona conscientia retinere, & in judicio, si etiam ad juramentum cogeretur, negare, se quidquam debere titulo mutui Cajo Fratri? Ratio dubitandi est: quia equidem multi graves DD. defendunt, si Testamentum non est vestitum debitis solemnitatibus, constet autem alicui certo de voluntate Testatoris; quod in foro interno is ante exceptionem partis in judicio possit summam sibi vi talis Testamenti a Testatore constitutam &c. retinere: negant autem communiter, id fieri posse, postquam in foro externo hæres ab intestato in judicio contra talem exceptit. Resp. tamen, Titium

absolute posse hanc summam pecuniariam retinere, non obstante illa partis adversæ exceptione; imo etiam, si adigeretur ad iuramentum, optima conscientia jurare valeret, se nec obulum debere fratri suo defuncto, cum sane a parte rei nihil amplius debeat tam in foro interno, quam externo, supposito, quod hæc summa ipsi tanquam pauperi fuerit remissa: nam, etsi alias in casu, quo Testamentum pro foro externo non est privilegiatum, illa DD. sententia præcise pro foro interno, & ante sententiam Judicis procedat; secus tamen, ubi Testamentum est privilegiatum taliter, ut quoque pro foro externo sufficiat, si a parte rei adsit voluntas Testatoris efficax, & actualiter testativa, nec efficaciter revocata, prout censetur adfuisse in præsentis. Plus adhuc addo; existimo enim, in dato casu, si in foro externo Titius Frater defuncti per Chirographum proprium, forsitan adhuc inter scripturas defuncti reperiatur, vel per testes de debito convinceretur, sicque ad restitutionem a Judice condemnaretur, talem iterum ex bonis alterius, si habeat securam occasionem, posse uti occulta recompensatione: nam sententia Judicis in dato casu niteretur falsa præsumptione; cum a parte rei nihil amplius in foro interno, & externo a Titio debeatur, hincque hæc sententia in conscientia non obliget, prout DD. passim docent *Titulo de Præsumptionibus*.

Additio V.

* Demetrius cujusdam in Bavaria oppidi Præfectus Matrimonio sibi jungit Bertham, forma æque, ac virtutibus quidem divitem, cæteroquin tamen inopem puellam, quæ nec dotem afferre potuit, nec eandem maritus supplevit, aut Contradotem constituit, consolando tamen suam sponsam, quod, si bene se gesserit, specialiter ejusdem in Testamento memor esset, quin & hæredem instituere velit, posito, quod sine liberis decedat. Elapso anno, & nullis ex Bertha susceptis liberis, Demetrius subito periculose decumbit, vocat Confessarium, & finita Confessione, aliisque peragendis devote peractis, sese in præsentia Confessarii, & uxoris suæ ad faciendum Testamentum præparat, uxorem quatenus pauperem ex amore Dei ex asse hæredem instituturus: in quem finem etiam famulum quemdam ad Magistratum mittit, rogando, ut duos deputet, qui Testamentum suum, quod interim conscribere incipit, ad Acta recipiant. Existente famulo adhuc in via, & vix una, alterave de Testamento scripta lineola adeo ingravescit morbus, ut summum existat periculum, ne usque ad Deputatorum adventum interim moriatur. Mulier cogitans futuram suam, si privetur hæreditate, miseriam, lacrymabunda petit a Confessario consilium: quid igitur emergenti ex improvviso simili casu a Confessario suadendum?

Resp. in simili casu uxori suadendum esse, ut, usque dum Deputati a Magistratu veniant,

convocet interim duos, vel tres vicinos pro testibus, sive viros sive mulieres, juxta Covarruviam in *c. Relatum. De Testament.* Vel, si ne quidem id admitteret periculum in mora, curet advenire aliquos Domesticos, famulos, aut ancillas: omnes enim tales in eo casu probabilissime sufficient pro testimonio circa ultimam ægotantis voluntatem ferendo, quamvis hi forent Consanguinei Uxoris, etiam sorores, ac fratres, quando aliter fieri nequit, vel qui ipsimet per modum Legati aliquid ex Testamento reportarent. Ita quoad causas pias (inter quas in nostro casu numeratur Uxor quatenus pauper) Chlingensperger *l. 2. Instit. Imper. Tit. 10. qu. 15. & 16.* ac Reiffenstuel *De Testamentis. §. 2. num. 15. & 16.* Modo cæteroquin memorati vocati testes ipsimet verbis, vel signis ex Testatore hanc ultimam ejus dispositionem percipiant, nimirum quod eam NB. tanquam Pauperem ex amore Dei instituat hæredem &c. Invigilet præterea Confessarius, ut in eo casu etiam socius suus, si quem assumpsit, pro majori securitate huic actu præsens existat: etenim licet ob multas graves rationes summopere suadeatur, ut Religiosi se ipsosmet non intrudent ad ferendum in judiciis simile testimonium; contingere tamen potest, ut charitas ex circumstantiis id suadeat, saltem supposito, quod reliqui, qui interfuerunt, a Judice tanquam inepti ob alias causas rejicerentur a ferendo testimonio.

Vides Itaque Confessarie, quomodo emergente ex improvviso simili casu consilium in arena

arena capere queas, suggerendo modum superius in resolutione explicatum. Quod si Vir cessante deliquio iterum sese recolligeret, usquedum Deputati a Magistratu adveniant, poterit in illorum praesentia suam mentem de novo per modum Testamenti nuncupativi aperire, vel si mavult, & tempus admittit, hanc ultimam suam voluntatem in Scriptis clausam extradere, rogando, ut recipiant ad Acta, prout praxis extradendi taliter fufius declaratur alibi. *

Additio VI.

* Erhardus maligna vexatur febris, inde ex
misericordia receptus ad nosocomium vocat
Confessarium, cui etiam finita Confessione con-
fidenter aperit, quod ex labore, & industria
sibi comparaverit 200. florenos domi in qua-
dam cista inveniendos; & quia nullos habet
hæredes necessarios, vult, ut post mortem
medietas extradatur nosocomio in aliqualem
recognitionem, pro altera autem medietate
curet Confessarius præter funeralia ordinaria
legi Missas pro anima sua; & ita præfatus de-
cedit ex hac vita. Consanguinei autem, qui-
bus Confessarius hanc ultimam defuncti vo-
luntatem aperit, nolunt dictis adhibere fidem,
petentes sibi ipsi adjudicari hanc summam.
Quæritur, an id bona conscientia facere que-
ant? Resp. Si Confessarius, quando Erhardus
ægrotus sibi talia oretenus manifestavit, nul-
lum adhuc secum testem assumpsit, non tenen-
tur

tur huic soli adhibere fidem Consanguinei, hincque bona conscientia petere queunt a Iudice hanc summam, saltem detractis prius expensis funeralium, sibi adjudicari. Ratio patet ex dictis; quia licet testes quoad Testamentum, vel Legata pia non sint de forma substantiali, requiruntur tamen necessario pro foro externo saltem duo de forma probatoria, si aliunde non constet de voluntate Testatoris. *

Q U Æ S T I O IV.

An omnes, præsertim Religiosi, eorumque Novitii, testari possint?

S U M M A R I U M.

36. *Possunt omnes homines testari, nisi Jure prohibeantur.*
37. *Quales jure prohibeantur testari?*
38. *Religiosi solemniter professi nequeunt facere Testamentum.*
39. *Secus de emittentibus Vota simplicia in Societate Jesu.*
40. *Excipiuntur Religiosi, habentes a Papa facultatem testandi, & ordines militares.*
41. *An Religiosi possint facere donationem mortis causa?*
42. *Novitii Religionum libere testantur.*
43. *Testamenta Novitiorum an subsint Decreto Concilii Tridentini?*
44. *Sententia negativa; unde valent, quocunque tempore fiant.*

36. **C**ONCL. I. Omnibus hominibus libera facultas est de bonis suis testandi, nisi Jure prohibeantur. Ita certa, & communis. *Nihil enim est, quod magis hominibus debeatur, quam ut supremæ voluntatis (postquam aliud velle non possunt) liber sit stylus, & licitum, quod iterum non redit, arbitrium. ut dicitur L. 1. C. de Sacrosanctis Ecclesiis.*

37. Additur tamen limitatio, nisi Jure prohibeantur: nam inprimis aliqui prohibentur Jure naturali facere Testamentum, eoquod careant usu rationis, uti sunt infantes; item furiosi & amentes, nisi pro tempore, quo habent lucida intervalla. *l. Furiosum. C. Qui Testamenta facere possunt.* Deinde alii testari prohibentur Jure positivo, uti prohibentur saltem ad causas profanas testari filii, ac filię puberes quidem, sed adhuc sub paterna potestate existentes, nisi habeant bonā castrensia, vel quasi castrensia. Item impuberes etiam quoad bona castrensia, vel quasi castrensia, saltem si intenderent pro hærede instituere causam profanam. *L. fin. C. De Testam. milit.* Item prodigi a Judice declarati, quibus nempe bonorum administratio est interdicta: Rei criminis læsæ majestatis, vel prodicionis Patriæ (secus, saltem de consuetudine, in his Terris sentiendum de aliis Reis ad mortem condemnatis, & in Jure non singulariter exceptis) item Proscripti, seu Banniti a Cæsare. Hi (inquam) omnes prohibentur facere Testamentum; quibus accedunt nonnulli adhuc alii, qui referuntur tum §. 1. ac seqq. *Instit. Quibus non est per-*
miss-

missum facere Testamentum. tum alibi. Verum cæteris dimissis, & in extraordinariis casibus Lectore remisso ad Jus Canonicum l. 3. *Decret. tit. 26. §. 10.* quantum attinet ad Theologiam Moralem, quæstio præcipua est de Regularibus, nec non & Clericis Beneficiariis; unde sit

38. CONCL. II. Prælati Religiosorum Ordinum, aliique Regulares solemniter professi, non possunt condere Testamentum, & factum ab ipsis est irritum, paucis duntaxat casibus exceptis. Ita certa, & communis, atque habetur clarissime c. *Quia ingredientibus. 19. q. 3. juncta Authent. Ingressi. C. De Sacrosanctis Ecclesiis.* & alibi. Ratio est: quia Religiosi propter solemne Votum paupertatis nihil possident proprium, de quo testari possunt, cum omnia sint Monasterii.

39. Dicitur notanter in Conclusionem, *Regulares solemniter professi*: siquidem præter Novitios, de quibus infra, etiam illi, qui in Societate Jesu, finito biennio Probationis, duntaxat tria Vota substantialia simplicia emiserunt, adhuc retinent dominium bonorum suorum, possuntque postmodum licite ac valide, accedente licentia suorum Superiorum, de eisdem testari; prout habetur ex Bulla Gregorii XIII. *Ascendente Domino.* & refertur Tom. 2. *Bullarii Romani. Constitut. 89. dicti Pontificis.*

40. Dicitur ulterius, *paucis duntaxat casibus exceptis*: nam hic excipiuntur illi Religiosi, quibus a Summo Pontifice concessa est facultas testandi: qualis non raro dari solet iis, qui ex-

tra Claustrum obtinent Beneficium Ecclesiasticum, præsertim Episcopatum, aut Cardinalatum. Deinde excipiuntur Religiosi Ordinum Militarium, qui, cum non voveant tam rigida paupertatem, sed bona sua retineant, possunt saltem cum licentia Superioris de bonis, & redditibus suis, Testamentum facere. Pirhing. tit. de Testam. num. 49. Nisi dicere velis, hanc testandi facultatem seu jure, seu consuetudine, concessam esse Religiosis Ordinum Militarium.

41. Addit Sanchez l. 7. in Decalog. cap. 8. num. 11. citans quosdam alios, & sequitur Layman. l. 3. tr. 5. c. 3. num. 4. valde probabile esse, quod Religiosus cum Prælati licentia (qui tamen hanc ante mortem Religiosi semper revocare valet) possit etiam mortis causa donationem facere. Idipsum, dummodo res sit modica, admittit Pirhing. loc. cit. num. 48. quia si res modica sit, ut Prælatus licentiam dare possit donandi inter vivos, cur non etiam mortis causa?

42. CONCL. III. Novitii Religionum libere possunt de bonis suis testari. Ita communis; atque habetur c. Si qua mulier. 19. q. 3. Ratio est: quia Novitii sunt sui Juris, ac bonorum suorum Domini, libera exeundi potestate præditi. Verum occasione hujus

43. Quæres, an valeat Testamentum, vel alia quæcunque renunciatio, aut obligatio facta a Novitio ante duos menses a sua Professione, aut etiam ante ingressum Religionis? Ratio dubitandi desumitur ex Concilio Trid. Sess.

§ff. 25. c. 16. De Regularibus. ubi statuit in hunc modum: *Nulla quoque renuntiatio, aut obligatio antea facta, etiam cum juramento, vel in favorem cujuscunque cause pia valeat, nisi cum licentia Episcopi, sive ejus Vicarii fiat intra duos menses proximos ante professionem &c. aliter vero facta, sit irrita, & nullius effectus &c.* Hæc ibi. Et ista quidem procedere de obligationibus, variisque donationibus durante Novitiatu per Novitios factis, certum est. Utrum autem loquantur etiam de Testamentis, quæri potest.

44. *Resp. breviter.* Testamenta, Codicilli, & Donationes mortis causa sub hoc Decreto Concilii Tridentini non comprehenduntur; unde valent, quocunque tempore fiant etiam ante ingressum Novitii in Religionem. Ita Barbosa in *Collectaneis ad cit. c. 16. Concilii Tridentini. num. 14.* citans plurimos alios Doctores, unico solo oppositum tenente. Quinimo Fagnanus in *c. Quia ingredientibus. num. 17. De testament.* refert, quod Sacra Congregatio consultata, an Decretum dicti *c. 16.* loquens de renuntiatione, locum habeat in Testamentis, & aliis ultimis voluntatibus, censuit non habere locum. Accedit ratio; quia, ut notat Miranda in *manuali Prælatorum tom. 1. q. 23. art. 4.* mens Concilii Trident. solum fuit, eas renuntiationes prohibere, per quas Novitii depauperantur, ita ut postea egestate & inopia compulsi, cogantur profiteri inviti; hoc autem non contingit in Testamentis, & aliis ultimis voluntatibus; cum ante Professionem semper libere revocari possint: ergo.

QUÆSTIO V.

An Clerici Sæculares Beneficiarii valeant
testari ?

S U M M A R I U M.

45. Clerici Sæculares libere testantur de Bonis patrimonialibus, industrialibus & parjimonialibus.

(f) Tract. 7. Dist. 4. quæst. 3. num. 25. 26. & 28.

46. Secus de Bonis mere Ecclesiasticis, spectato Jure communi.

47. De his tamen ante mortem elargiri possunt,

48. Ac de speciali facultate summi Pontificis testari.

49. Consuetudine acquiri potest facultas testandi ad causas pias.

50. An etiam facultas libere testandi ad causas profanas?

Sententia negativa.

(g) Tract. 7. Dist. 4. quæst. 3. n. 32.

51. Sententia affirmativa.

52. Sententia media; juxta quam

53. Consuetudine potest acquiri facultas, ut Clerici de Bonis mere Ecclesiasticis valide testentur ad causas profanas.

54. Non vero licite.

(h) Tract. 7. Dist. 4. qu. 3. n. 32. & 34.

55. Respondetur ad instantias secunde sententia.

(i) Tract. 2 Dist. 4. n. 25. & 26.

56. Consuetudo testandi Clericorum, quæ?

57. Et

57. *Et quomodo intelligenda, si testentur ad causas profanas?*

58. *Responsio ad fundamenta prime sententie.*

* *Reflexio circa hanc sententiam.*

45. **C**ONCL. I. Clerici sæculares, sive Beneficarii, sive non Beneficarii, possunt libere testari, etiam ad causas profanas, de Bonis suis patrimonialibus, & quasi patrimonialibus, sive industrialibus, quæ suo labore atque industria compararunt; nec non & de Bonis parsimonialibus, quæ parcius vivendo de congrua sustentatione sibi subtraxerunt ex proventibus suorum Beneficiorum Ecclesiasticorum. Conclusio hæc sequitur ex jam supra dictis de dominio Clericorum, ac probatur iisdem auctoritatibus Juris, & rationibus, quæ ibidem (f) allegatæ sunt; estque satis communis inter Doctores.

46. **C**ONCL. II. Loquendo vero de Bonis mere Ecclesiasticis, spectato Jure communi, Clerici Beneficarii non possunt de iisdem testari, vel disponere mortis causa, etiam ad pias causas; sed ea debent relinquere Ecclesiæ, quæ in talibus bonis succedit. Hæc Conclusio habetur clarissimè c. *Ad hæc. De Testamentis.* ibi: *Clerici de mobilibus, quæ per Ecclesiam sunt adepti, de Jure testari non possunt.* Idemque tam de immobilibus, quam mobilibus esse intelligendum, declaratur c. *Relatum* 12. Eod. cum concordantiis. Idque merito per SS. Canones statutum fuit, ut Beneficarii promptiores redderentur

ad bona Ecclesiastica superflua majori cum merito in vivis eroganda in pias causas, scientes, nullam sibi potestatem superesse de eisdem post mortem disponendi; prout notavit Navarrus, & cum ipso Layman. *l. 4. tr. 2. c. 3. num. 6.* Porro quod spectato Jure communi talia bona penes Ecclesiam remanere debeant, patet ex *c. Cum in officiis. De Testament. juncto cit. c. Relatum.*

47. Dicitur Notanter I. *Non possunt disponere mortis causa*: siquidem Clerici, dum sunt in vivis, optimo jure, magnoque cum merito, redditus Ecclesiasticos superfluos in pauperes, aliasque pias causas erogant. Deinde possunt de talibus iidem Clerici, dum sunt in ultima ægitudine constituti, tam pauperibus, locisque Religiosis, quam etiam suis inservitoribus quidpiam elargiri; prout expresse habetur *cit. cap. Relatum 12. De Testam. ibi: Consuetudinis tamen est non improbanda, ut de his (bonis mobilibus per Ecclesiam acquisitis) pauperibus, & Religiosis locis, & illis, qui viventi servierant, sive Consanguinei sint, sive alii, aliqua juxta servitii meritum conferantur.*

48. Dicitur II. *Spektato Jure communi*: nam secus est, si quispiam facultatem de talibus bonis testandi obtinuerit a Summo Pontifice, qui eam concedere potest, & defacto sæpe concessit. Quinimo Paulus V. in sua Constit. quæ incipit, *in eminenti.* die 6. Aprilis, 1606. edita (& refertur *Tom. 3. Bullarii Rom. Const. 18. dicti Pont.*) omnibus & singulis Curialibus,

G g

in

in ipsa Urbe, & intra decem milliaria (non tamen extra debitam Residentiam) decedentibus, concessit liberam facultatem testandi de quibusvis redditibus Ecclesiasticis, etiam decimalibus Beneficiorum, ac etiam in favorem Consanguineorum suorum, & quod hi eisdem ab intestato succedant ; prout amplius videre est *in cit. Constitutione.*

49. Deinde Doctores communiter admittunt, consuetudine pariter posse induci facultatem testandi ad pias causas. Siquidem Clerici solo Jure Canonico prohibentur condere Testamentum : atqui Juri Canonico per longævam & rationabilem consuetudinem derogari potest ; ergo. Unde in locis, ubi viget talis consuetudo testandi, Clericus Beneficiarius valide & licite testabitur ad pias causas.

50. Utrum autem consuetudine induci possit facultas de Bonis mere Ecclesiasticis testandi ad causas etiam profanas, major difficultas est. Et quidem talem consuetudinem, ceu corruptelā, ac soventem peccatum rejiciunt Tannerus *Tom. 3. disp. 4. q. 6. num. 249.* Layman. *l. 4. tract. 2. cap. 3. num. 7.* Pirhing. *tit. de Testament. num. 42.* Ludov. Engel. *part. 4. Manualis Paroch. q. 4. num. 26.* Navarrus & alii. Ratio eorum est : quia consuetudo, quæ legi naturali & Divinæ repugnat, non valet ; *arg. c. ult. de Consuet. & potius est dicenda pernitiosa corruptela, c. Mala Consuetudo. dist. 8.* atqui talis censetur esse præsens consuetudo, quia, ut dictum superius, (g) omnes Doctores fatentur, Beneficiarios mortaliter peccare, si redditus mere Ecclesiasticos

sticos notabiliter in causas profanas expendant, sicque consuetudo hoc permittens erit nutritiva peccati.

51. Econtra Augustinus Barbosa lib. 3. *Juris Ecclesiastici universi* cap. 17. num. 67. & 68. putat consuetudine induci posse, quod Clerici de talibus fructibus Beneficiorum suorum in usus non pios licite testari possint: citatque inter alios primo loco pro hac sententia Covarruviam (sed male, ut ex hujus verbis *n. seq.* referendis liquet) quam probare nititur ex eo: tum quia Papa nonnunquam solet dare licentiam testandi de hujusmodi bonis; sed quæ sunt acquisibilia privilegio, sunt pariter acquisibilia consuetudine: tum quia neque Romani Pontifices nostris temporibus, neque Jura hactenus istam consuetudinem improbarunt; quod utique (ait) fecissent, si intellexissent, consuetudinem hanc animas illaqueare, & Clericos sic disponentes in peccato mori.

52. Tertia, & inter utramque præfatam media, cæterisque probabilior sententia tenet, ejusmodi consuetudinem validam quidem esse adeo, ut & Judex relicta hæredibus institutis adjudicando, & ipsi hæredes recipiendo, in conscientia tuti sint, non tamen licitam, sed Clericos ad profana de bonis mere Ecclesiasticis disponentes peccare. Ita Lessius l. 2. de *Just & Jur.* cap. 19. n. 44. Zoësius tit. De *Testam.* n. 7. Covar. c. 7. De *Testam.* n. 23. pluresque alii ab his relati. Et notandum, quod, quamvis Covarruvias cit. num. 23. & seqq. ad longum probare nitatur ejusmodi consuetudinem esse vali-

dam, idem nihilominus *loc. cit. ad finem num. 27.* expresse moneat, disputationem suam eo animo, præsertim a Clericis recipi debere : *ut sit illis satis, culpa mortalis criminis esse eos infectos, si male præter usum necessarium, & pias largitiones, illos (redditus superfluos) distribuere non vereantur.*

53. Et quidem, quod ejusmodi consuetudo sit valida, probatur ex eo : quia Clerici de talibus bonis valide, quamvis non licite, disponunt in vita ad causas profanas; ergo idem post mortem fieri potest accedente ejusmodi longaeva consuetudine. Probatur consequentia. Tum quia solo Jure Ecclesiastico Clerici de talibus testari prohibentur; atqui Juri Ecclesiastico per consuetudinem contrariam derogari potest: tum quia consuetudo illa valide testandi non est irrationabilis, imo (ut notat Zoësius ibidem) fundatur in publica Reipublicæ tranquillitate, quæ alias sæpe turbaretur, si ejusmodi Testamenta non tenerent. Nam cum Clerici libere testentur de bonis suis patrimonialibus, industrialibus, & parsimonialibus, ut dictum *num. 45.* & habet recepta Doctorum sententia, ab eisdem vero post mortem illorum Clericorum, bona mere Ecclesiastica superflua absque litigio cum hæredibus instituendo discerni vix possint : hinc consuetudo illa deservire poterit ad præscindendas innumeras lites cum hæredibus talium Clericorum cæteroquin multipliciter instituendas, sicque ad publicam Reipublicæ pacem.

54. Cæterum, quod Clerici de bonis mere Ecclesiasticis ad profana disponentes peccent, sequitur ex jam supra dictis (*h*) cum ipsi Jure non solum Ecclesiastico, sed etiam supposita, & per Beneficarium acceptata Ecclesiæ & Fundatorum intentione, virtute Religionis; adeoque Jure naturali & Divino, teneantur redditus superfluos in causas pias erogare: atqui contra Jus naturale ac Divinum nulla valet consuetudo. Accedit: quia, ut argumentantur Lessius, & Layman, omnes Doctores fatentur, Beneficiarios graviter peccare, si Ecclesiasticos proventus superfluos in usus profanos expendant in vivis: ergo multo magis, si de eisdem taliter testentur: nam semper minus concessum fuit Clericis Beneficariis, de talibus bonis condere Testamentum, quam disponere inter vivos.

55. Nec urget instantia Barbosa, nempe quod Papa quandoque concedat licentiam libere testandi de talibus bonis. Nam inprimis hujusmodi licentia est strictæ interpretationis, utpote a jure communi exorbitans, sicque non extendenda ad alios casus non expressos. *arg. c. 1. de Filiis Presbyt. in 6.* Deinde dictum illud, *acquisibilia privilegio sunt etiam acquisibilia consuetudine*, non esse universaliter verum, præsertim si consuetudo illa sit irrationabilis, aut a Jure reprobata, notant Fagnanus in *c. Cum contingat. n. 8. § 11. De Foro competent. & Layman l. 1. tr. 4. c. 24. n. 9. & alii passim.* Insuper, cum Beneficiorum Ecclesiasticorum plenaria dispositio ad Romanum noscatur Pontificem

pertinere, ut habetur c. Licet. de Præbendis. in 6. non mirum; quod ipse circa eorundem bona possit gravibus de causis aliud ordinare, qui circa ipsa etiam Vota, & Juramenta (non obstante, quod supposita semel voventis, vel jurantis intentione, obligent ex virtute Religionis, Jureque naturali ac Divino) justis intervenientibus causis dispensare potest, modo alibi (i) jam declarato.

56. Dum autem allegatur consuetudo, simulque conniventia Summi Pontificis, Resp. opponendo illud vulgatum dictum *c. Cum jam dudum. de Præbendis. Multa per patientiam tolerantur, quæ, si deducta fuerint in judicium, exigente justitia non debent tolerari.* Deinde de ejusmodi consuetudine sufficienter constare non videtur: nam Clerici majorem suæ conscientiæ, profectusque spiritualis curam gerentes, passim testantur (in locis, ubi viget testandi consuetudo) ad pias causas, imo nonnulli eorum, præsertim Episcopi, specialem petunt à Summo Pontifice licentiam testandi.

57. Alii vero, dum testantur ad causas profanas, ad eas disponunt de bonis suis patrimonialibus, industrialibus, vel parsimonialibus, magno labore per vitæ decursum acquisitis, & de quibus possunt libere disponere: simulque in funeralia, Missas, eleemosynasque (sub his etiam computando Legata pauperibus consanguineis relicta) tantum relinquere solent, donec suæ conscientiæ obligationi satisfactum rationabiliter judicent: imo, ut hoc eo securius fiat, in nonnullis Diocæsibus, ubi consuetudo
facul-

facultatem testandi Clericis tribuit, etiam Ordinarii loci expressus consensus desuper requiritur. Quodsi unus, vel alter (quod non facile præsumendum) secus egerit, inde non illico colligi poterit consuetudo testandi de bonis mere Ecclesiasticis ad causas profanas, cum hæc non nisi a maiore parte Communitatis introduci valeat.

58. Ad fundamenta prioris extremæ sententiæ n. 50. adductæ, in eo consistentis, quod si Clerici taliter testando peccent, hoc ipso consuetudo illa sit invalida, cum foveat peccatum. Resp. negando consequentiam cum sua probatione: quia, ut recte notat citatus Zoësius, hominis est hoc vitium, non rei, aut consuetudinis: unde abusus licentiæ, quam Clerici ex longæva consuetudine acquisierunt ad testandum, potestque rectissime praticari testando ad pias causas, non ponit juris iniquitatem. Et patet hoc in simili: nam Clerici in vita valide de talibus bonis mere Ecclesiasticis disponunt ad causas profanas, neque tamen hæc licentia censetur fovere peccatum ex eo, quod illicite id faciant. Idque non alia de causa, nisi quia hoc vitium non vi dictæ licentiæ, sed ex ejus duntaxat abusu proficiscitur.

Additio.

* Hæc tertia & media sententia mihi (ut verum fatear) semper visâ fuit captu valde difficilis, prout etiam præsens Auctor in Jure Canonico lib. 3. Decret. Tit. 26. §. 11. eandem non

amplius defendit. Etsi enim alias aliqua rep-
 eriantur valida, & tamen non licita (sic e. g,
 Petrus, qui ante habuit sponsalia de futuro
 cum Maria, valide postea, sed tamen illicite
 contrahit matrimonium de præsenti cum Ber-
 tha) id tamen non procedit in casu nostro *vi*
consuetudinis, supposita illa sententia, quod
 Clerici Jure Divino ex virtute Religionis te-
 neantur superfluos redditus Ecclesiasticos ero-
 gare in causas pias: nam contra Jus Divinum
 nulla datur sicque nec valida consuetudo, quæ
 potius censenda est corruptela, prout annota-
 tur *Tract. 2. dist. 4. qu. 4. n. 37.* Unde, qui
 cum Reiffenstuel in Jure Canonico, & cum P.
 Francisco Schmier, pluribusque per hos citatis
 defendunt, Clericos Jure Divino obligari su-
 perflua de bonis Ecclesiasticis erogare in causas
 pias, conformius, meo judicio, principiis Cano-
 nisticis inferunt exinde, consuetudinem contra-
 riam esse prorsus nullam, sicque nec validam.
 E contra vero, qui tenent cum aliis, præfer-
 tim non paucis Recentioribus, Clericos præ-
 cise ex præcepto Ecclesiastico adstringi ad ero-
 gandos superfluos Ecclesiasticos redditus in
 causas pias, etiam consequenter hic ajunt, con-
 suetudinem contrariam esse validam, & licitam
 tanquam non pugnantem contra Jus Divinum,
 nec a Jure Canonico reprobata positive tan-
 quam irrationabilem, ac corruptelam. Ita pro-
 pugnant Barbosa. Garzias, Gonzalez, Haunol-
 dus, ac plures cum P. Schmalzgrueber *l. 3. De-*
cret. Tit. 26. §. 4. num. 85. & seqq.

A P P E N D I X I.

An, & quomodo ambo conjuges adhuc vi-
ventes possint erigere Testamentum re-
ciprocum ?

S U M M A R I U M.

- * Testamentum reciprocum quid? *Addit. I.*
- * Quomodo practice fiat inter Conjuges, si nulli
extent Liberi? *Addit. II.*
- * Qualiter, si adjint Hæredes necessarii? *Addi-
tio III.*
- * An una pars possit tale testamentum revocare,
altera comparte ignorante? *Additio IV.*
- * Item: An in eo casu censeatur quoque revoca-
tum Testamentum alterius compartis; ac quo-
modo? *Addit. V.*

Additio I.

* **T**ESTAMENTUM reciprocum dicitur il-
lud, quo duo vel plures mutuo consi-
lio ac consensu se adinvicem Hæredes institu-
unt, vel aliud in eo ad invicem ordinant; il-
ludque fieri potest, vel in una eademque charta,
seu (ut loquuntur Juristæ) in uno codice seu
membrana cum iisdem solemnitatibus, vel in
duplici & distincta charta cum distinctis so-
lemnitatibus. Quoad ultimum hunc testandi
reciproce modum non est difficultas; cum sic
fieri queat a quolibet, alias ad testandum ha-
bili,

bili, dummodo observentur omnia alia ad valorem requisita, ac utrobique instituatur Hæres talis, qui alias est capax, cum non sit privilegiatum simile Testamentum. Quoad primum modum autem, an valeat ubique in eadem charta, & sub iisdem solemnitatibus? affirmat Illustriss. Schmid in *Comment. Tit. 34. art. 1. n. 32.* & *art. 12. n. 1.* Christophorus autem de Chlingensperg. *l. 2. Instit. Tit. 10. qu. 37.* negare videtur, addens tamen cum communi, quod hæc facultas condendi Testamentum Conjugibus ad invicem concessa sit per Leges, prout etiam frequenter simile Testamentum reciprocum facere solent, maxime, si non habeant necessarios Hæredes in linea ascendente, & quoad lineam descendente sint destituti Liberis, vel Nepotibus, aut relictis ingressi fuerint Monasterium incapax etiam in communi bonorum, H.N.*

Additio II.

* Quær. I. Quidnam præctice observandum Conjugibus necessarios Hæredes non habentibus, reciprocum Testamentum, quo se ad invicem in una, eademque charta Hæredes instituunt, facientibus? Resp. Debere quemlibet Conjugum ultimam suam voluntatem tam quoad Legata, quam quoad ipsum Hæredem distinctim, & quoad sua bona propria exprimere. E.g. præprimis Maritus, postquam animam suam in manus sui Creatoris commendavit, exprimat, qualiter velit post mortem corpus suum

suum terræ mandari, quot Missas desideret, quidnam ad causas pias, vel profanas legare intendat &c. demum adjungat, quod, si ante Uxorem suam moriatur, eandem bonorum suorum Hæredem instituat: demum salutarem clausulam codicillarem superaddat, se subscribat, & sigillum suum apponat cum annotatione diei, mensis, & anni, quibus conditum fuit hoc Testamentum. Ex post facto in eadem charta, seu membrana subsequitur Testamentum Uxoris, ubi exprimat, quod ipsa pariter, si præmoriatur, Maritum Hæredem bonorum suorum instituat. Reliqua observet, uti præcedenter &c. &, si desideretur formula alicujus Testamenti, poterit a quolibet Conjugum cum grano salis adhiberi illa, quæ ad finem hujus distinctionis reperitur annexa. Porro, si tale reciprocum Testamentum Conjugum tradatur ad Acta, res ulteriori difficultate caret. Quodsi vero condatur solemne scriptum, equidem ad utrumque, in eadem charta scriptum, non requiruntur plures, quam septem præcise testes legales; vult tamen cum aliis pluribus Gail apud Cancell. de Schmid *Tit. 34. art. 1. n. 32.* ut testes in suis subscriptionibus exprimant, se Testamentum utriusque tam Mariti, quam Uxoris nomine subscribere, & subsignare. De Jure Bavarico *Tit. 34. art. 12.* sufficit, si primi duo testes exprimant, quod fuerint rogati, & quod hæc sit utriusque Conjugis ultima voluntas.

Additio III.

* Quær. II. Quidnam attendendum Conjugibus, qui habent Hæredes necessarios, si reciprocum Testamentum condere, & sese invicem Hæredes instituere velint? Resp. In simili Testamento attendi debere, ne præterantur Hæredes necessarii, quin simul saltem in legitima, nullo onere gravata, instituantur, & quidem Titulo honorabili &c. uti loquuntur Jura, ac ulterior videri poterit probatio *qu. 7. n. 73.* Caterum Maritus, proles post se relinquens, solet sæpe Uxorem suam instituere non tam Hæredem quoad proprietatem, quam quoad usumfructum, vel saltem quoad administrationem bonorum, quamdiu non transit ad secundas nuptias, ut nimirum relicta Uxor Vidua exinde a prolibus magis honoretur, & major obedientia ei præstetur. Quo casu pulcherrima notanda vide apud præsentem Auctorem Reiffenstuel in *Jure Canonico l. 3. Decret. Tit. 26. §. 12.* *

Additio IV.

* Quær. III. An in dicto reciproco Testamento Conjugum facto in una eademque charta possit una pars suam ultimam voluntatem iterum revocare, sciente id, vel etiam nesciente altera comparte? Resp. I. De per se loquendo quælibet pars potest, quamdiu vivit, suam ultimam voluntatem iterum revocare; cum hæc libertas & potestas revocandi sit quasi de
essen-

essentia Testamenti l. 4. ff. de adimendis, vel transferendis legatis. Resp. II. si altera compars sciat hanc revocationem, & tamen non contradicat, cum facile possit, manet adhuc illud Testamentum quoad ordinationem, quam compars fecerat, in vigore suo, cum videatur saltem tacite consentire in hanc revocationem prioris partis: Testamentum enim reciprocum quamvis in una, eademque charta scriptum, adhuc censetur duplex, ubi, dum una pars revocavit suum, non sequitur, quod pariter altera compars sciens, & non contradicens, quoque suum revocaverit Testamentum. Resp. III. Si una pars revocavit Testamentum suum clandestine (e.g. clam longe aliud recentius Testamentum ad Acta apud diversum Judicem reponeus) altera compars ante mortem suam nec quidquam de hac clandestina revocatione sciente, in tali casu regulariter loquendo censetur etiam compars suam revocare ordinationem, quantum concernit ea, quæ fecerat in favorem alterius partis revocantis: nam uti commune fert proverbium, frangenti fidem (ac præsertim tam subdole) fides frangatur eidem. Et ita quidem in Jure nostro Patrio clarè deciditur Tit. 34. art. 13. Ex quo Illustriss. Commentator ibidem n. 12. in formalibus infert, quod, si illa compars, quæ de alterius mutatione Testamentaria nullam habuit cognitionem, præmortua fuerit, debeat ordinatio seu Testamentum præmortuæ partis pariter pro revocato haberi; quatenus & in quantum conditum est in favorem superstitis Conjugis, nisi
ades-

adessent tales circumstantiæ, ex quibus adhuc colligi possit, Compartem sic circumventam adhuc in sua manere ordinatione. *

Additio V.

* Quodsi autem ulterius quæras, ad quemnam ergo in hoc ultimo casu spectet id, quod a parte præmortua in illo Testamento fuerat dispositum in favorem conthoralis, quæ tamen suam ordinationem clam, & subdole revocavit? Resp. Esse distinguendum; nam vel fuit in illo Testamento reciproco ex parte taliter subdole decepti, & modo præmortui simul institutus alius cohæres, vel non? In Primo casu portio illa accrescit cohæredi, uti deducitur ex *Leg. 9. ff. de suis & legitimis hæredibus*. In posteriori vero obtingit illi, qui alias succederet ab intestato, uti clare, & solide ostendit Illust. Cancell. de Schmid *loc. cit. n. 14.* *

A P P E N D I X I I.

An, & de quibus rebus Conjuges ex hac vita decedentes testari queant? Item de qualibus Bonis superstites relictæ vidui, & viduæ?

S U M M A R I U M.

- * Declaratur status questionis. *Addit. I.*
- * Fit principalis reflexio ad pacta dotalia. *Addit. II.*

* Qua-

- * Qualiter moriturus Conjux possit testari de Bonis Paraphernalibus? Addit. III.
- * Qualiter de Dotibus? Addit. IV.
- * Subjungitur aliqua cautela. Addit. V.
- * Circa quæ Viduus superstes possit facere Legatum vel Testamentum? Addit. VI.
- * De quibus bonis testari queat Vidua, mortuo prævie Marito superstes? Addit VII.

Additio I.

* **V**Olui hanc quæstionem prioribus annectere, non quidem eo fine, ut Confessarii ex professo sese confessioni Testamentorum immisceant (quod absit, sed potius, ut, si subinde consilium dare charitas, & aliæ circumstantiæ apud ægrotos suadeant, addiscant, cauti, & circumspecti esse, ne per malum consilium in causa sint, ut deinde totum Testamentum & optima Testatorum voluntas ab impugnantibus invertatur. Porro duo hic moventur dubia, quæ ad invicem confundi non debent: nam *quoad primum* examinatur, an & qualiter Maritus e. g. si præmoriatur Uxori, vel vice versa Uxor, si præmoriatur Marito, ante discessum suum ex hac ad alteram vitam condere queat Testamentum; *quoad secundum* vero dubium Inquiritur, an & de quibusnam bonis ipsimet, decedente consorte superstites viduus aut vidua illud ipsum Testamentum facere possint, siue liberi adsint, siue non? Quoad primum dubium,*

Addi-

Additio II.

* **CONCL. I.** Num, & qualiter Conjux ex hac ad alteram vitam decedens possit ante mortem suam facere Testamentum, ante omnia desumi debet ex pactis dotalibus, quæ inspicere debent, si tamen aliqua per modum contractus inter vivos fuerint ante initum matrimonium erecta. Ita communis, & ratio est: quia vi talis contractus dotalis erecti altera pars superstes acquirit jus, adeoque nequit ex hac vita decedens in superstitis præjudicium quidpiam sine ejusdem consensu disponere; quod bene notent Confessarii forsan a morituris circa ultimam dispositionem consulti, ne cæco modo suadeant aliquam ultimam dispositionem etiam ad causas pias, antequam prius informati sint, an, & qualia pacta dotalia fuerint tempore matrimonii erecta, ut sic talis dispositio non fiat in præjudicium juris tertii, alias merito invalidanda.

Additio III.

* **CONCL. II.** Si nulla pacta dotalia fuerint erecta vel saltem in ipsis nulla facta sit mentio quoad Bona Paraphernalia, tunc libere de ipsis conjux ex hac vita decedens sive fuerit Maritus, sive Uxor, potest disponere mortis causa; dummodo non fiat hæc dispositio in tanta quantitate, ut liberi, aliive necessarii Hæredes, si qui extent, priventur sua legitima, quæ

quæ legitima computari debet ex omnibus Bonis decedentis, & quam volumus semper sal-
vam intelligi. Ita denuo communis, patetque
ratio ex natura Bonorum Paraphernalium :
& quoniam acquæstus, seu illa lucra, quæ con-
stante matrimonio communi labore, ac indu-
stria utriusque conjugis acquiruntur, merito
Bonis Paraphernalibus annumerari possunt,
hinc pariformiter de illis discurrendum, quod
nimirum conjux decedens de sua medietate
ante mortem libere valeat disponere, nisi ali-
ter fuerit ordinatum per pacta dotalia, vel
specialia locorum statuta; nam mulier e g.
tantum de Jure Canonico c. 10. de Consuet. ex-
cluditur a medietate bonorum, quia commisit
adulterium; ergo a sensu contrario, si illud
non commisisset, neque excluderetur a medie-
tate. Quoad Bavariam videantur intimus
Bavariæ Cancellarius Schmid in suis Commen-
tariis. Tit. I. Juris Bavarici, art. 1. n 40. &
seqq. & dicta Tract. 7. dist. 4. post. n. 19. Ad-
dit. II.

Additio IV.

*CONCL. III. Conjux ex hac vita dece-
dens etiam ante mortem potest testari quoad
bona sua dotalia, seu contradotalia saltem, si
nulli extent Hæredes necessarii, ac dummodo
non fuerit aliter dispositum in pactis dotalibus.
Ita sub his terminis, quantum mihi constat,
denuo communis: & ratio est; quia alias, si
talís conjux decederet ab intestato, hæc bona
Hh post

post mortem in simili casu devenirent ad Hæredes non necessarios defuncti, adeoque ante mortem suam de iis poterit libere facere Testamentum. Illud tamen in Bavaria specialiter advertat similis Testator, quod suam partem in hac vita adhuc relictam nequeat usufructu ex dote vel contradote, quamdiu vivit superstes, privare; quoniam usufructus dotis vel contradotis in Bavaria semper superstiti conjugum, etsi nulla desuper erecta fuissent pacta dotalia, debetur per reliquum tempus vitæ suæ, ac primum post mortem superstitis restituitur illi, qui institutus fuerat Hæres, uti habetur *Tit. 1. Juris Bavarici. art. 1. 3. & 4.**

Additio V.

*Dixi notanter: *Conjugem decedentem ex hac vita posse testari de bonis dotalibus &c. saltem si nulli extent Hæredes necessarii*; nam, si tales adessent, major circa dotalia, posito, quod Dos foret profectitia (id est a Patre vel Avo descendens) esset difficultas; ubi Doctores inter se non conveniunt, uti videri potest apud Fachinæum *lib. 3. Controvers. 71.* sicque simile Testamentum expositum foret periculo multarum litium, si Hæredibus necessariis circa dotem profectitiam tantummodo legitima relinqueretur, & residuum de dote ista extraneis legaretur. Atque hæc quoad resolutionem primi dubii, circa quæ bona decedens ex hac vita disponere queat, dicta sufficiant:

loquendo autem circa secundum dubium de bonis superstitis conjugis. *

Additio VI.

* Quær. I. Circa quæ ex conjugibus superstes Viduus facere possit aliquod Testamentum, vel Legatum? Resp. Denuo præscindendo a specialibus pactis dotalibus, & insistendo præcise juri communi, mortua prævie Uxoræ superstes Viduus salva Legitima Hæredum necessariorum libere testari potest. I. De suis Allodialibus, quæ vel jam intra sua patrimonialia numeravit ante matrimonium, vel in matrimonio ex hæreditate, aliove titulo ipsum solum respiciente acquisivit. II. Quoad contradotem, si antea aliquam attulit, quæ post mortem Uxoris libere redit ad eundem. III. Quoad fructus, quos ex allata dote ante mortem Uxoris obtinuit; nam hi fructus debentur Marito etiam quoad proprietatem ob onera prius in matrimonio supportata. IV. Quoad donationes sibi ab Uxore tempore matrimonii factas, & ejusdem morte confirmatas modo superius allegato. V. Quoad acquisitiones, seu lucra constante matrimonio adeptæ, saltem quoad eam partem, quæ ejusdem industriæ, ac labori correspondet: in dubio autem lucra illa potius ad virum, quam mulierem spectare præsumuntur. *L. Quintus Mutius. ff. de donat. inter virum, & uxorem.* *

Additio VII.

* Quæres II. Circa quæ testari possit, si mortuo prævie Marito superstes sit Vidua? Respond.

spond. Mortuo prævie Marito superstes Vidua (salva prolium legitima) libere testari potest, vel legare. I. Quoad paraphernalia omnia in genere loquendo. Magis autem de aliquibus in specie discurrendo. II. Quoad Morgenaticam, quæ est donatio illa, quam mulier altero nuptiarum die acquisivit in remunerationem allatæ virginitatis. III. Quoad sponsalitiâ largitatem, sub qua conformiter dictis intelliguntur illa munera, quæ mulier accepit a viro ante matrimonium intuitu ejusdem. IV. Quoad bona constante matrimonio per propriam industriam acquisita e. g. si scivit Uxor artificiose acuphrygia pingere, unguenta conficere, obstetricem agere &c. V. Quoad medietatem acquisitionum communi industria ac labore acquisitionum, saltem ubi vi opificii inter conjuges cenetur intercessisse tacitus contractus societatis; uti apud Cerevisarios, Pistorum, Laniationes: hæc enim omnia hucusque enarrata merito computantur inter bona sua propria. VI. Etiam quoad bona dotalia, saltem quando non amplius existit hujus Viduæ Parens, vel Avus, supposito, quod dos ab eo alias provenit. Tandem VII. Quoad monilia, vestes sericas Uxori comparatas, aliaque munera solidos non excedentia, & a viro tempore matrimonii donata, ac ipsius morte confirmata. Ratio generalis est; quia de Jure communi bonorum omnium bonorum habet dominium, adeoque etiam de his libere disponere valet, ubi non potest ostendi, quod aliquo Jure prohibea-

beatur. Plura adhuc videri poterunt alia specialia in Jure Bavarico Tit. 1. art. 2. 3 & 4. & apud insignem ejusdem Commentarium Schmid *ibid.* *

QUÆSTIO VI.

De Codicillis, Legatis, & Fideicommissis.

SUMMARIUM.

59. Codicillus, quid?

60. Et quomodo fieri possit?

(k) Quæst. 3. n. 21. & seqq.

* Nonnulla notabilia circa Codicillos.

61. Codicilli, ad quid inserviant?

62. Clausula Codicillaris quomodo apponatur?

63. Et multiplex ejus effectus.

* Quem effectum habeat respectu FF. Minorum?

64. Legatum, quid?

65. In Testamento minus solemnni ad causas pias valent Legata profana.

66. Corruente Testamento minus solemnni ad causas profanas, non corruunt Legata pia.

67. Solvitur instantia.

68. Fideicommissum exæquatur Legato.

* Fideicommissum quotuplex? Addit. I. & II.

59. **C**ONCL. I. Codicillus dicitur quasi parvus codex, & in proposito aliud non est, quam ultima cujuspiam voluntas absque hæredis institutione. Unde Codicillus est quasi

imperfectum Testamentum : tum quia non requirit solemnitates Testamenti : tum quia Codicillo hæreditas directe dari non potest, nec etiam auferri juxta claram dispositionem Juris. §. 2. *Instit. De Codicillis.* ibi : *Codicillis hæreditas neque dari, neque adimi potest, ne confundatur Jus Testamentorum, & Codicillorum, & ideo nec exhereditatio scribi.*

60. Porro Codicillus fieri potest sive in scriptis, sive etiam nuncupative, seu ore tenus : ad ejus tamen valorem requiruntur, & sufficiunt quinque testes, sive masculi, sive foeminae; qui etiam se subscribere debent, si Codicillus fiat in scriptis, quamvis sigilla apponere non sit necesse, *L. ult. C. De Codicillis.* Et hoc intelligendum, si fiat ad causas profanas : nam Codicillus ad causas pias factus non requirit tantas solemnitates, prout in simili de Testamentis ad pias causas superius (k) dictum est.

Additio.

*Pariter, si Codicillus aliquis novus sive ante, sive post Testamentum jam factum, sive etiam sine ullo Testamento ad Acta reponatur, utique non desideratur numerus testium; cum hi neque ad simile Testamentum ad acta datum requirantur. Item, quia teste Cancellario intimo Bavariae de Schmid in *Comment. ad Tit. 37. art. 1. num. 8. & 9.* in Civitate Metropolitana Monacensi quilibet civis Testamentum suum

suum facere potest coram duobus testibus, a fortiori ad Codicillum talium civium similiter non requiruntur plures, quam duo testes, uti advertit Christoph Chlingensperg. *L. 2. Instit. Tit. 25. Quæst. 1. Object. 3.* Insuper, cum in Bavaria (imo juxta Besoldum & alios apud Schmid *loc. cit. art. 2. n. 2.* probabilius etiam de Jure communi) Testamento alicui interipossit sequens clausula: *Volo insuper, ut quidquid huic meo Testamento in vacuis foliis, seu spatiis ipsius Testamenti, vel in scheda aliqua separata adjecto, valeat eodem modo, ac si prius jam huic Testamento insertum esset.* Hac (inquam) clausulæ memoratæ insertionem supposita, si post Testamentum scribat Testator de novo schedam, in qua adhuc varia exprimit legata, vel declarationes Testamenti cum annotatione diei, & anni, ac subscriptione Nominis, valet talis scheda; quin necessarii sint quinque testes; dummodo præcise noscatur character Testatoris, vel dictus character per duos testes e. g. se subscribentes probari queat, uti expresse habetur in Jure Patrio *Tit. 37. art. 2.* & ibi Schmid fusius. Unde circa numerum testium quoad Codicillos attendi debet pariter ad Statuta municipalia, & consuetudines locorum legitime introductas.*

61. Inserviunt autem Codicilli præcipue ad Legata, & Fideicommissa, atque Donationes mortis causa faciendas, utpote quæ per Codicillum fieri possunt. Juvant etiam ad Testamentum declarandum, atque immutandum

salva hæredis institutione, eique addendum. Quinimo quando Testamentum habet insertam clausulam Codicillarem, si ipsum ob defectum alicujus solemnitatis non potest valere ut Testamentum, valebit tamen ut Codicillus.

62. Et quidem frequenter Testatores in suis Testamentis apponere solent clausulam Codicillarem, idque vel expresse, dicendo: *Si hæc dispositio mea non valet vi Testamenti, volo, ut valeat vi Codicilli*, vel tacite, ac virtualiter, dicendo: *Si hæc dispositio non valet ut Testamentum, valeat modo, quo secundum Jura potest, meliori*.

63. Neque inaniter isthæc clausula Codicillaris apponitur, utpote cujus effectus non sunt exigui. Siquidem ejusmodi Testamentum, si vel ab initio habeat defectum, vel eum ex postfacto acquirat, ita ut non possit valere per modum Testamenti solemnitis, valebit saltem per modum Codicilli; dummodo adfuerint testes sufficientes ad Codicillum. Unde quamvis in tali Testamento minus solemnī institutio hæredis irrita sit, ac proinde hæres ab intestato succedat: tamen tenetur is hujusmodi Testamentum quoad omnia alia adimplere, solvendo scilicet Legata, Fideicommissa, & hujusmodi. Sunt & alii effectus clausulæ Codicillaris, verum de iis Jurisperiti, atque Jus Canonicum lib. 3. Decret. Tit. 26. §. 21.

Addi-

Additio.

* Unum adhuc quæri posset, utrum nimirum, dum Fratres Minores S. Francisci Regulam pure observantes, qui consequenter vi Declarationum Nicolai III. & Clementis V. juxta dicenda n. 72. immediate Hæredes in aliquo Testamento institui nequeunt; si tamen ab aliquo hujus rei ignaro ex affectu erga eos bona fide Hæredes scriberentur, annexa tamen clausula Codicillari præcedenti numero declarata, an (inquam) hæc clausula Codicillaris sit tantæ virtutis, ut ille, qui vel in Testamento fuit Cohæres scriptus alias capax bonorum, vel si nullus Cohæres est expressus, qui alias in simili casu ab intestato succedit, teneatur FF. Minoribus prius detracta Trebellianica, vel Falcidia (qui termini magis declarabuntur *Quæst. 7.*) residuum moderatum, & statui eorum non difforme dare per modum eleemosynæ, ac pii legati pro necessitatibus præteritis, præsentibus, vel imminentibus Fratrum Minorum? Ad hoc quæsitum sub his limitationibus se Magnifico Professore Jurium Glettle conformare videtur P. Franciscus Schmier celeberrimus per plures annos Rector Magnificus in Universitate Salisburgensi, *De Testam. c. 1. sect. 3. §. 3. num. 192.* respondendo affirmative. Ratio est: quia ex hac clausula Codicillari colligitur, quod voluntas interpretativa Testatoris fuerit, ut illa eleemosyna Fratribus Minoribus detur modo possibili, quo ipsis accipere est licitum vi sacræ Regulæ, & Declarationum Pontificiarum: atqui

sub his terminis & limitationibus ipsis est licitum recipere non quidem per modum hæreditatis, sed per modum legati ex virtute clausulæ *Codicillaris*: ergo. *

64. CONCL. II. *Legatum est donatio quedam a defuncto relicta, ab Herede præstanda.* Ita habetur §. 1. *Instit. De Legatis.* Dicitur, *donatio quedam*: quæ particula stat loco generis. Additur deinde, *ab herede præstanda*: per quod differt Legatum a Donatione mortis causa, quæ non necessario fit ab herede, cum possit fieri, ac plerumque fiat ab ipsomet donante, quamvis ante mortem ipsius non confirmetur, sed revocari possit.

65. Quæres, an Testamentum minus solempne ad causas pias factum valeat etiam quoad Legata profana; & econtra corruente Testamento profano, corruant pariter Legata pia inserta? Resp. 1. Testamentum minus solemniter factum principaliter ad pias causas valet etiam quoad Legata profana in eo contenta. Ita Covarruvias c. 11. *De Testam. num. 2.* Lessius lib. 2. cap. 19. num. 9. Engel tit. *De Testam. num. 19.* & communis, paucis exceptis. Ratio est: quia *Accessorium naturam sequi congruit principalis.* Reg. 42. *Juris in 6.* atqui Testamentum valet in dato casu: ergo & Legata eidem inserta, cum sint quid accessorium, quamvis cæteroquin profana.

66. Resp. II. Econtra vero Testamento ad causas profanas corruente ob defectum solemnitatum, non idcirco corruunt inserta Legata pia, sed valent. Ita citat. Covarruv. n. 4. Lessius

sius num. 9. Engel, & alii; idque merito tenendum favore causæ piæ (*Nam summam esse rationem, quæ pro Religione facit. habetur L. Sunt personæ. ff. De Religiosis & sumptibus funerum*) simulque ob remedium animæ Defuncti.

67. Neque urget allata regula, *Accessorium &c.* Nam inter alias limitationes ea non procedit, quando in accessorio reperitur specialis ratio, quæ non reperitur in principali, propter quam illud corrue[n]te principali sustineatur: prout in proposito est favor religionis, atque remedium animæ Defuncti.

68. CONCL. III. *Fideicommissum* dicitur illud relictum, quod fidei committitur hæredis, ab eo dandum alicui alteri; sic fit, cum Testator dicit: Hæres, fidei tuæ committo, ut post aditam hæreditatem ex ea tantam, aut tantam partem, vel hoc aut illud prædium huic consignes: idque vel statim, vel post mortem tuam &c. Porro hæres sic Fideicommissio gravatus, appellatur *Fideicommissarius*. Quoad alia vero de Fideicommissis eodem fermæ modo est discurrendum, sicuti de Legatis; nam; ut L. 1. ff. De Legatis. habetur: *per omnia exequata sunt legata Fideicommissis.*

Additio I.

* Supplé, ultima dicta, quod nimirum *Fideicommissa equiparentur Legatis*, esse intelligenda de particularibus Fideicommissis. Ubi sciendum, quod aliud dicatur Fideicommissum
uni-

universale, aliud *particulare* : prius est, vi cuius Hæres succedens ex Testamento vel etiam ab intestato jubetur alteri v.g. post certum tempus, aut primum post suam mortem hæreditatem totam, vel aliquam partem, puta tertiam aut quartam totius hæreditatis relinquere : Fideicommissum particulare econtra, quando per Testatorem seu Fideicommittentem jubetur tantum certa aliqua res determinata (puta *hoc prædium, hoc castrum, vel hæc domus*) alteri ab Hærede consignari, quo casu conformiter dictis Fideicommissarius talis particularis æquiparatur Legatario; sicque æqualiter utrobique sentiendum. *

Additio II.

* Porro tam in Fideicommisso universali quam particulari a Testatore, seu primo Fideicommittente integra sæpe Familia (præsertim apud illustres pro conservatione ejusdem) substituitur successive, ac cum certo ordine. Et quidem, si *Primogenitas* alicujus Lineæ, e.g. Petrus ex dicta Familia cum suis successive semper descendantibus, vocetur ad successionem; hac autem suorum descendantiū linea extincta *Secundogenitus*, puta Paulus cum sua linea, seu successione, atque sic deinceps, tale Fideicommissum communiter appellatur *Primogenitura*. Econtra vero, si Testator, seu primus Fideicommittens voluit, ut semper *natu maximus* de Familia illa succedat, sive is descendat ex linea ista ultimi Successoris, sive ex altera,
dum

dummodo sit Senior Familiæ ; in hac ordinatione Fideicommissum hoc dicitur *Majoratus*. In genere autem similia dicuntur *Fideicommissa Familie*, seu *Gentilitia*, de quibus in casu emergenti plura videre poteris in Jure Canonico Auctoris *lib. 3. Decret. Tit. 26. §. 19.* *

Q U Æ S T I O VII.

De Institutione Heredum, Falcidia, Trebellianica, & Successionibus ab intestato.

S U M M A R I U M.

69. *Heres necessarius, & non necessarius, qui?*
* *Utrum, & quomodo Fratres, & Sorores sint Heredes necessarii?*
70. *Heredis institutio est fundamentum totius Testamenti.*
- * *Heres institutus quas contrahat obligationes?*
71. *Qui possint institui Heredes?*
72. *Quid de Fratribus Minoribus de Observantia, & Capucinis?*
73. *Heredibus necessariis debet relinqui Legitima, & quomodo?*
74. *Legitima portio, quæ?*
75. *Ea non habet locum in Regnis, Ducatibus &c.*
76. *Heredi non necessario instituto, quantum relinquendum?*
77. *Falcidia quid? & unde sic dicta?*
78. *Trebellianica, quid?*

79. *An sit obligatio faciendi Testamentum,*

80. *Hæredes ab intestato, qui? Et quando succedant?*

81. *Ordines succedentium ab intestato, qui?*

* *An, Et in quo Liberi illegitimi successionem prætere tendere possint?*

82. *Fiscus, an computandus inter ordines succedendi ab intestato?*

* *Formula faciendi quodcunque Testamentum prætere.*

69. **A**DVERTENDUM, quod Hæres alius sit necessarius, alius non necessarius. *Hæres necessarius* dicitur, quem Testator in portione legitima instituere cogitur, nili justam ex hæredandi causam habeat. Tales Hæredes necessarii sunt descendentes in linea recta, nempe Filii, Filiæque, Nepotes, Pronepotes, ex legitimo matrimonio procreati. His autem deficientibus Hæredes necessarii sunt Ascendentes in linea recta, nempe Pater, Mater, Avus, Avia, ita tamen, ut, si adsint Descendentes, seu Liberi, nihil de Jure debeatur Ascendentibus pro legitima, *text. clar. Auth. De hæredibus ab intestato. §. 1. Collat. 9. Hæredes non necessarii* sunt reliqui omnes præter enumeratos, sive, qui Testatori non sunt conjuncti in linea recta. Unde sequitur, quod Frater aut Soror de jure non sit obligatus ad instituendum pro Hærede suos Fratres, aut Sorores, eorumve Filios, neque ad relinquendum eisdem legitimam: quod a fortiori extendes ad cæteros Consanguineos, vel Affines. Ubi tamen.

Addi-

Additio.

* Notandum est ulterius, quod, etsi fratres & sorores Testatoris non sint Hæredes necessarii, sed possint omnino etiam quoad legata præteriri in aliquo Testamento juxta sententiam communiorem conformiter §. 1. *Instit. De inofficioso Testamento.* ac Juri Bavarico Tit. 36. art. 7. nihilominus tamen, si in dicto Testamento Hæres institueretur persona turpis (e.g. nota aliqua meretrix, seu concubina, aut persona infamis infamia juris, vel facti, aliave macula affecta) tunc illud saltem per *querelam inofficiosi Testamenti* de Jure communi possent impugnare prædicti fratres, atque sorores. Hoc autem privilegium impugnandi simile Testamentum non extenditur ad talium fratrum vel sororum liberos per textum *Leg. 21. C. De inofficioso Testamento.* Quinimo nec id competit fratribus vel sororibus præcise uterinis, sed germanis, vel saltem consanguineis. juxta *L. 27. C. Eod.* ubi nota, quod frater & soror *uterini* dicantur, qui præcise ex eadem Matre, *Consanguinei*, qui solum ex uno Patre, *germani*, qui ex uno eodemque Patre, & Matre sunt progeniti. Hoc prænotato fit *

70. CONCL. I. Institutio Hæredis est veluti caput, atque fundamentum totius Testamenti. Ita habetur in Jure Civili variis in locis; ut §. *Ante Hæredis. Instit. De Legatis, & l. Proxime. ff. De his, quæ in Testam. debentur.* & alibi. Hinc non valet Testamentum, præsertim ad causas profanas, (nam de Testamentis ad causas pias, ut-

utpote in quibus sufficiunt solemnitates Juris naturalis, Lessius *lib. 2. de Just. & Jure cap. 19. num. 8.* citans Julium Clarum, tenet oppositum) in quo nemo Hæres instituitur, quamvis secus sit dicendum de Codicillo.

Additio.

* Habet autem institutus Hæres, si absque beneficio inventarii adivit Hæreditatem (id est, si se tanquam Hæredem declaravit, & agnovit acceptando hæreditatem) sequentes duas principales obligationes. I. Sicuti succedit in omne jus activum, ita pariter in omne passivum, sicque tenetur solvere omnia debita defuncti, si etiam hæreditatem excederent. Ratio est, quia post aditam absque beneficio Inventarii hæreditatem, Hæres censetur juxta Jus una eademque cum defuncto persona, consequenter eodem modo, ac defunctus obligatur. II. Tenetur quoque solvere omnia legata in Testamento specificata, nec potest uti Falcidia: nam aditio hæreditatis reputatur quasi contractus cum Legatariis, quo hisce sese Hæres censetur obligare §. 5. *Instit. De obligationibus, quæ quasi ex contractu nascuntur.* Unde circumspetiores Hæredes, qui aliunde non sunt certificati de nullo sibi subsecuturo damno in additione hæreditatis, vel ante additionem ejusdem petunt spatium deliberandi, quod ipsis etiam concedi solet, intra quod secure se possunt informare, quanta sit hæreditas, quanta debita, & quot, ac quanta legata solvenda: vel

vel equidem adeunt hæreditatem citius, sed cum beneficio *Inventarii*, quod nihil aliud est, quam legitima specificatio omnium bonorum, jurium, & debitorum defuncti &c. fitque diversissimo modo juxta diversa Statuta municipalia, & diversas locorum consuetudines. *

71. CONCL. II. Omnes homines, non tantum singuli ac privati, sed etiam Communitates, Monasteria, & Collegia, Hæredes institui possunt, nisi specialiter a jure prohibeantur. Ita communis.

72. Porro præter alios, qui de jure communi ob certas causas, vel delicta prohibentur Hæredes institui, de quibus Juristæ, vi suæ Regulæ, ac Professionis, non possunt institui Hæredes in testamento Fratres Minores de Observantia, atque Capucini, adeo, ut nec eorum Monasteria in communi valeant institui; prout declaravit Clemens V. in *Clem. Exivi. De verborum significatione*. Quo tamen non obstante, consideratis eorum necessitatibus, certisque moderaminibus observatis, potest eisdem quidpiam in Testamento relinqui per modum Legati, uti declaravit Nicolaus III. c. *Exiit. De verb. signif. in 6*. Dummodo non dimittatur eis valor ipsius hæreditatis, vel tanta ejus pars quasi sub modo & forma Legati, ut præsumi posset, hoc in fraudem fieri; prout limitat citat. Clemens V.

73. CONCL. III. Hæredibus necessariis debet in Testamento relinqui portio legitima, & quidem titulo honorabili institutionis, sive jure

li

hære-

hæreditario, atque sine appposito gravamine; adeo quidem, ut alioquin talia gravamina habeantur pro non apposis; vel Hæredibus necessariis competat actio ad petendum complementum legitimæ, si in minori quantitate, quam legitima portione, Hæredes instituuntur; vel ad omnino rescindendum Testamentum, si nulla apposita iusta causa exhæredandi penitus fuerunt præteriti, ac nihil ipsis jure Institutionis relictum. Ita habetur tum in Jure Civili *Auth. Ut cum de appellatione §. Aliud quoque. Collat. 8. cum concordantiis*, quas citat Layman. *lib. 3. tract. 5. cap. 5. num. 11.* tum in Jure Canonico c. *Raynutius. De Testam.* ubi dicitur, quod *Legitima portio est debita jure nature.*

74. Circa quod notandum, quod legitima portio Descendentium sit triens (id est, tertia pars totius hæreditatis) si non sint plures Liberi, quam quatuor: semis autem (seu media pars totius substantiæ) si sint plures Liberi, quam quatuor. Loquendo vero de Ascendentibus. legitima Ascendentium semper est triens, sive tertia pars totius hæreditatis. Ubi per hanc intelligitur tota ea substantia, quæ solutis omnibus debitis, atque funeralibus pro defuncto peragendis, post mortem Testatoris remanet.

75. Verumtamen ea, quæ nunc dicta sunt de portione legitima Liberis danda, locum duntaxat habent in bonis privatis, non item in Regnis, Ducatibus, & Comitatibus Magnatum: talia enim bona in plerisque Provinciis ad Primogenitum pertinent, assignata tamen

aliis Liberis sufficienti sustentatione, pro conservanda dignitate status & familiæ suæ.

76. CONCL. IV. Quod si in Testamento instituitur Hæres non necessarius, debet ei saltem quarta pars totius hæreditatis seu substantiæ libera remanere, ut sic onera hæreditaria sustinere valeat: alioquin si tam multa a Testatore facta sint legata, vel donationes mortis causa, ut Hæredi non remaneat quarta pars totius hæreditatis, licebit eidem detrahere Falcidiam; aut si gravetur tam magnis multisque Fideicommissis, ut eidem non remaneat quarta pars hæreditatis libera, detrahet Trebellianicam. Ita habetur in Jure Civili variis in locis, ut L. 1. § seqq. ff. *Ad legem Falcidiam*, & toto tit. ff. *ad S. C. Trebellianum*. cum concordantiis.

77. Porro per *Falcidiam* intelligitur quarta pars omnium bonorum, quæ aderant tempore mortis Testatoris, deducto tamen prius ære alieno, atque expensis funerum, quam licet detrahere hæredibus institutis (servata tamen proportione) a singulis legatis, si tam multa sunt legata, ut dicta quarta pars eisdem non remaneat libera, donec ista compleatur. Et hujusmodi quarta pars appellatur *Falcidia*, a suo auctore *Falcidio* Tribunoplebis, qui primus legem tulit (quæ ex suo nomine *Lex Falcidia* nuncupatur) ut quarta pars semper superesset, ac remaneret Hæredibus in Testamento institutis.

78. *Trebellianica* ferme coincidit cum *Falcidia*, nisi quod hæc respiciat Legata, illa vero Fidei-

Fideicommissa, a quibus detrahitur. Siquidem Trebellianica detrahitur a Fideicommissis, si tam multa, vel gravia facta sint a Testatore, ut Hæredibus non remaneat quarta pars omnium bonorum, post debitorum, ac funeralium solutionem restantium libera, & absque ullo onere, donec dicta quarta pars remaneat libera Hæredibus institutis. Et dicitur *Trebellianica*, a suo auctore *Trebellio* Consule, a quo Senatusconsultum Trebellianum prodiit, hoc ipsum disponens.

79. Quæres, an sit obligatio aliqua faciendi Testamentum? Resp. breviter, neminem quidem in Foro conscientiae per se obligatum esse ad condendum Testamentum, sed interdum per accidens talem adesse obligationem, ne aliquin lites, aut alia incommoda oriantur. *Layman. lib. 3. tract. 5. c. 3. num. 10. & alii.*

80. CONCL. V. Quando nullum omnino factum est Testamentum, aut illud ex quodam defectu irritum fuit, & cassatum, tunc tali Defuncto succedunt Hæredes ab intestato, id est, illi, qui secundum Jura succedunt, quando nullum factum est Testamentum. Ita communis, & patet ex utroque Jure.

81. Diversi autem sunt ordines Succedentium ab intestato, quorum prior semper posteriorem excludit. Primus est descendantium, seu Liberos. Quod si vero unus ex liberis defunctus sit, & reliquerit Nepotes, tunc hi personam Patris repræsentant, & in ejus locum succedunt; ac proinde in divisione hæreditatis cum Patruo suo, aut filiis ejus succedunt non

in capita, sed in stirpes. §. *Cum filius. Instit. de hereditatibus, quæ ab intestato &c. & alibi.* Secundus ordo est Ascendentium, seu Parentum (cum quibus tamen simul vocantur, seu ad hæreditatem admittuntur fratres & sorores duplicis vinculi, hoc est, ex eodem patre & matre cum defuncto geniti : *Authent. de Hæredibus ab intestato. Collat. 9.*) &, amplius non extantibus Parentibus, Avorum. Tertius est, Collateralium, id est, Fratrum Sororumque, & hisce deficientibus aliorum Consanguineorum propinquiorum. Et quartus, Conjugum inter se.

Additio

* Quæres. An Liberi quoque naturales, vel spurii, aut ex damnato coitu progeniti possint prætere aliud jus successionis ab intestato respectu suorum parentum? Ante Respon- sionem nota ex *lib. 3. Decret. Tit. 26. n. 410.* quod *Naturales* filix, vel filii sint, qui procreantur ex solutis tempore saltem conceptionis habilibus ad invicem contrahendum matrimonium. *Spurii*, vulgo *questi*, ad propositum dicuntur, qui sunt quidem geniti a duobus solutis, de se ad contrahendum habilibus, matre tamen existente meretrice passim viris exposita, unde merito dubitatur de vero patre. *Nati damnato coitu* censentur, qui proveniunt ex parentibus, neque tempore conceptionis habilibus ad contrahendum, puta nati ex copula adulterina, vel incestuosa, aut sacrilega: ubi

advertendum, quod etiam isti subinde, sed in alio sensu, nominentur *Spurii* H. N.

Resp. I. Liberi naturales per subsequens inter parentes matrimonium legitimati possunt jus successionis prætere, uti alii legitimi, quibus in jure æquiparantur. c. 6. *Qui filii pat legitimi*. Econtra vero legitimati præcise per rescriptum Principis possunt solummodo quoad bona paterna prætere jus successionis; si non extant Liberi naturales & legitimi simul juxta *Novellam* 89. cap. 9. quinimo juxta jus Bavaricum Tit. 39 art. 3. ut hi successionem prætere queant, neque debent extare collaterales, nec aliqua legitima conjux defuncti.

Resp. II. Liberi naturales non legitimati juxta *Authent. Licet. C. de naturalibus Liberis*. & juxta jus Bavaricum Tit. 39. art. 3. in bonis paternis, si adsint legitimi Liberi, aut saltem legitima supervivat Conjux, vel de Jure Bavarico, si supersint etiam adhuc collaterales ipsius defuncti, nullum jus successionis possunt prætere; in eorum vero defectu duas habent uncias ex *Asse*, cum Matre talium naturalium liberorum, si adhuc vivat, dividendas. Ubi adverte, quod *As* dicatur Hæreditas, in duodecim portiones, quæ uncia vocantur, divisa

Resp. III. Quoad bona materna, insistendo Juri communi, & præscindendo a Statutis municipalibus, ac locorum consuetudinibus, Liberi naturales quoad jus succedendi concurrunt cū legi-

legitimis, uti a fortiori desumitur ex §. *Novissime. instit. de Senatusconsulto Orphitiano.*

Resp. IV. Liberi Spurii nequeunt prætere-
dere Jus successionis quoad Patrem, utpote in-
certum: bene vero quoad matrem; cum limi-
tatione tamen, ut, si ea fuerit illustris, &
habeat proles alias ex legitimo matrimonio pro-
creatas, hæc præensio successionis, juxta *L. si
qua Illustris C. Ad Senatusconsultum Orphitia-
num.* ex parte Spuriorum non procedat. Quin-
imo de Jure Bavarico conformiter *Tit. 39. art. 5*
idem sentiendum, si mater spuriorum fuerit
Illustris, sive non.

Resp. V. Nati ex damnato complexu nec
quoad bona paterna, nec quoad materna pos-
sunt prætereendere jus successionis: quinimo rigor
Juris Civilis *Authent. Licet. C. de natural. Li-
ber. & Authent. ex complexu. C. de incest. nup.*
neque his ultimis Jus ad alimenta tribuit, quem
tamen rigorem Jus Canonicum *c. Cum haberet.*
De eo, qui duxit in Matrimonium. prope finem
sustulit, saltem ut his prolibus (quod a fortiori
dicendum quoad præcedentes in defectu alio-
rum sufficientium mediorum) succuratur in
alimentatione. *

82. Tandem his omnibus deficientibus succe-
dit Fiscus: quamvis nonnulli merito non com-
putent Fiscum inter ordines succedendi ab in-
testato, eo quod cæteris deficientibus capiat
bona, non jure successionis hæreditariæ, sed
potius jure Regalium, tanquam vacantia. Sed
de hoc plura Juristæ.

A P P E N D I X

Ac quaestio Additionalis ultima.

Quomodo practice fiat aliquod Testamentum, & qualiter tradatur ad Acta ?

S U M M A R I U M.

- * Quomodo practice fiat Testamentum? *Addit. I.*
- * Qualiter illud detur ad Acta? *Addit. II.*
- * An possit cuicunque Judici extradi? *Ubi & alia notabilia. Addit. III.*
- * An possit Testamentum mitti per aliquem tertium ad Acta? *Addit. IV.*

Additio I.

* **Q**Uær. I. Quomodo fiat practice aliquod Testamentum? Resp. modo sequenti, qui mutatis mutandis poterit deservire pro aliquo Formulæ. Nimirum :

In Nomine Sanctissimæ, & individuae Trinitatis &c.

Serio revolvens animo, hominibus infallibiliter statutum esse semel mori, seriaque mente recogitans, diem æque incertum esse, ac horam mortis, liberrima voluntate, & plene capax rationis de bonis meis ultimam dispositionem, seu Testamentum feci, ut sequitur.

Inprimis, & ante omnia animam meam offero Creatori suo omnipotenti Deo, humillime, & instantissime rogando, ut per infinitam suam misericordiam, per merita, & passionem Domini Nostri Jesu Christi eandem, pretioso sanguine redemptam, heredem facere velit Regni Cœlestis.

Secundo. Quoniam corpus humanum a limo terre formatum pulvis est, & ab anima separatum in pulverem revertetur, hinc etiam corpus illud conigno terræ, volendo, ut terræ mandetur abs. que speciali pompa, conformiter tamen meo statui apud NN. (hic specificetur locus sepulturæ, maxime si eligatur aliqua sepultura extraordinaria) ordinando præterea, ut celebretur in bonum animæ meæ dies Depositionis &c. NB. addatur, an desideret etiam diem septimum, trigessimum, vel aliud officium: item, quot Missas quolibet ex his diebus: posset quoque denominare stipendium pro qualibet Missa.

Postmodum sequuntur legata pia, & profana, siquæ inferere intendit, prout hic aliqua apponuntur: Exempli gratia:

Tertio. Specialiter lego trecentos florenos pro sexcentis Missis in bonum animæ meæ celebrandis, medium florenum determinando pro qualibet Missa. NB. Si quos specialiter velit, qui suas Missas legant, nominet eosdem.

Quarto. Sorori meæ pro memoria, & in aliqualem recognitionem benevolentie mihi sæpius exhibite, lego octo, quos habeo, annulos aureos.

Quinto, *Confraternitati. N.* dentur centum floreni per modum Legati. Et tali modo possunt adjungi adhuc plura alia. Quodsi vero nulla alia supersint, ponatur.

Sexto. Cum agnoscam, ante omnia ad valorem Testamenti tanquam fundamentum ejusdem requiri institutionem Heredis, hinc pro universali bonorum meorum Herede honorabili titulo institutionis denomino, & instituo *N.* Hic specificatur Hæres, & si placet, adjicitur certa conditio, ubi de adjectione conditionum videre poteris Jus Canonicum in 3. Decret. de Testam. §. 13. n. 437. & seqq.

Ultimo. Tandem, ut hæc mea ultima voluntas eo citius optatum finem obtineat, pro Executore ejusdem denomino *N.* (hic exprimit illum, quem vult habere specialem Executorem; alias vero, si nollet assumere specialem, hoc punctum non foret necessarium) eique viginti florenos (si tamen aliquid Executori dare velit) in aliqualem recognitionem laboris in se suscipiendi assigno. Et ita demum, reservata mihi libera potestate mutandi, augendi, minuendi, addendi &c. finio, uti incepti, hoc meum Testamentum in nomine Sanctissime, & individue Trinitatis, quod pro majori robore propria manu scripsi, & sigillo meo munivi. Quodsi propria manu non scriberet, sed tantum subscriberet: ponatur sic: quod propria manu subscripsi &c. Cæterum solent post hæc verba alii adjungere sequentia, jam superius in additione post num. 60. declarata. Quidquid autem huic meo Testamento adjecero in vacuis spatiis, vel in separata aliqua scheda,

Scheda, valeat eodem modo, ac si prius jam huic Testamento insertum esset. Demum subiungitur clausula codicillaris.

Volo autem, ut, si hæc mea ultima dispositio non valeret tanquam Testamentum, saltem valeat tanquam Codicillus, aut Donatio mortis causa, vel alio quocunque modo meliori, quo de Jure, Statuto, vel consuetudine valere potest.

Actum Die Mense
Anno

NB. Annotantur locus, dies, mensis, & annus, quibus conditum est Testamentum, atque se subscribit Testator, aliaque observantur, quæ tam hic, quam in Jure Canonico fufius fuere adducta.

Additio II.

* Quær. II. Qualiter Testamentum practice semel factum tradatur ad Acta, ut exinde securius ibidem subsistat contra impugnantes valorem ejusdem.

Ante Responfionem fuppono, quod, etfi Testamentum, quod factum est ad causas pias, non indigeat multis, dummodo constet de Testatoris voluntate e.g. per subscriptionem propriam cum sigillo, si habeatur, & pro adhuc majori securitate, ac probatione per duos testes subscriptos; nihilominus magno opus sit labore, & circumfpectione, si quodpiam Testamentum condatur solenne, in quo Hæres est

est causa profana, cum conformiter dictis quaestione prima hujus Distinctionis plures conditiones ad simile Testamentum solemne requirantur, ex quibus facile aliqua potest deficere, sicque valor Testamenti periculo impugnationis subiacere. Quare communiter suadent Doctores, ut pro majori securitate tale Testamentum scriptum, prætermisiss aliis solemnitatibus, potius tradatur ad Acta, apud quæ eodem gaudet privilegio, ac si foret solemne. Quomodo autem hæc extraditio fiat, indagatur in præsentī: ad quod Resp. Extraditionem Testamenti ad Acta fieri modo sequenti. Si Testator adhuc sanus sit; ipsemet personaliter Judicem, seu Magistratum adeat extradendo huic suam ultimam voluntatem clausam, & rogando, ut Auctoritate Judicis sustineatur, sibi que Recepisse consignetur. Quod si Testator domi ægrotus decumbens, aliamve ob causam Judicem accedere nequeat, eundem mediante aliquo Procuratore aliove prudenti homine requirat, ut vel ipsemet ad domum ægroti dignetur venire, vel saltem alios suo nomine deputare, qui Testamentum ad Acta recipiant. Venientem autem Judicem, seu Deputatos cum debita reverentia excipiat, eis que Testamentum, & quidem clausum ac obsignatum, si inibi contenta celare cupit, extradat dicendo, quod in hac charta contineatur sua ultima dispositio, liberime, & pleno intellectu facta; roget proinde, ut ad Acta recipiatur,* & sibi aliquod Recepisse, seu authentica attestatio de receptione extradatur,*

Additio III.

* Cæterum conformiter Juri Canonico L. 3. Decret. tit. 26. §. 9. a Testatore, suam ultimam dispositionem ad Acta dante, adhuc tria utiliter annotanda veniunt: nimirum I. Quod etiã Judici alias incompetenti simile Testamentum dari queat; hinc valet, gaudetque privilegio Testamenti ad Acta, sive Consilio Aulico, aut alicui Regimini, sive Magistratui, aut loci Præfecto ac Judici, etiam alterius civitatis offeratur; quamvis hic Judex foret alias dignitate inferior Testatore, modo habeat jurisdictionem ordinariam civilem ad certas causas non restrictam. Pariter tanquam privilegiatum subsistit, si a Laico apud Judicem Ecclesiasticum, vel e contra a Clerico apud Judicem Laicum deponatur. II. Notetur, quod, si ad Acta Judicis in communitate consistentis suam ultimam dispositionem dare intendit, mittere debeat ad primarium talis Communitatis, puta ad Præsidentem Consilii, aut Cancellarium, vel ad Consulem illum, qui pro tempore fungitur officio, eumque requirere, ut curet deputari quosdam ex illo Senatu vel Consilio, qui Testamentum ad acta suscipiant. III. Notetur, ut, si unicus Judex, vel unus tantum Deputatus veniret ad ægrotum, extraditio Testamenti fiat in præsentia duorum testium pro majori securitate & fidei robore conformiter c. 28. de Test. & Attest.

Additio IV.

* Quær. III. An sufficiat ad rationem Testamenti privilegiati ad Acta, si Testator ægrotus, non

non exspectans adventum Judicis, seu Deputatorum a Magistratu, mittat per tertium Testamentum suum clausum ad eosdem? Resp. Si per duos testes, vel aliunde probari queat, illum tertium fuisse constitutum ab ægroto ad hunc finem Procuratorem, tunc probabiliter sufficit; alias vero non. Quinimo adfunt Auctores, qui cum König, Schmalzgruber, & Chlingensperg. *lib. 2. Instit. tit. 10. q. 29.* negant, etiam primum sufficere, adeoque securissimum erit, ut Testator vel ipsemet accedat, vel ut ægrotus exspectet venientem ad se Judicem aut Deputatos, quibus Testamentum scriptum extradat, prout etiam suadetur *in lib. 3. Decret. tit. 26. n. 723.* *



DISTINCTIO IV.

De Mutuo, & Contractibus onerosis.

Q U Æ S T I O I.

De Mutuo, & variis ipsum concernentibus.

S U M M A R I U M.

1. *Ratio Ordinis.*
2. *Mutuum dupliciter accipitur.*
3. *Mutuum ut contractus, quid?*
4. *Declaratur ejus definitio.*

Quest. I. De Mutuo, & variis ipsum &c. 503

* Solutio notabilis objectionis.

5. In Mutuo dominium rei transfertur in Mutuatarium.

6. Qui possint Mutuum dare, vel accipere?

7. Civitas, Ecclesia, Monasterium &c. quando obligetur ex Mutuo?

8. Filiifamilias mutuo accipientes sine consensu Parentum, juvantur S. C. Macedoniano.

9. Limitatur hoc in pluribus casibus.

* Utrum Juramentum enervet Senatusconsultum Macedonianum, videtur distinctione solvendum. Addit. I.

* Tractatur etiam de Senatusconsulto Vellejano quoad mulieres. Addit. II.

* Quo loco sit facienda solutio pecunie mutuatae in Append. Addit. I.

* Quo tempore ea sit prestanda? Addit. II.

* An eadem fieri possit per partes? Addit. III.

* Quo ordine? Addit. IV. V. VI. & VII.

* De qua sorte sit facienda? Addit. VIII.

* Declaratur magis difficultas per aliquem casum, Addit. IX.

* Solvitur notabilis objectio. Addit. X.

* Mutuam si quis actualiter nondum accepit pecuniam, & tamen jam dedit obligationem de receptione, quomodo tali succurrendum? Addit. XI.

* Debitor Mutuum accipiens, si non sit solvendo, ad quidnam adigi possit? Addit. XII.

1. **P**ost contractus gratuitos, nec non & Testamenta agendum restat de Mutuo, &
de

de contractibus onerosis, qui magis proprie sunt Contractus, utpote reciprocam hinc inde obligationem continentes. Agitur autem in primis de Mutuo, eo quod Mutuum sit unica veluti sedes Usurarum, quarum notitia necessaria est ad omnes propemodum Contractus sequentes, ne in illis Usuræ vitium admisceatur. Et quidem

2. *Mutuum* sic dictum est, quasi *ex meo tuum*. Et interdum significat ipsam rem, quæ mutuo traditur, interdum vero ipsum Contractum Mutui: & in hac posteriori acceptione sermo est in præsentî de Mutuo.

3. **CONCL. I.** *Mutuum*, ut sumitur pro ipso Contractu seu mutuacione, recte describitur, dicendo: Mutuum est traditio rei numero, pondere, vel mensura constantis facta eo animo, ut statim fiat accipientis, cum obligatione, ut similis in specie & bonitate restituatur. Ita delumitur ex *l. Mutuum. ff. de rebus creditis*, & tradit Lessius *lib. 2. de J. & J. cap. 20. num. 3.*

4. Dicitur, *traditio rei*: quia mutuum perficitur traditione, & ante actualem rei mutuacionem non censetur esse Mutuum. Et additur, *rei numero, pondere, vel mensura constantis*: quia in hujusmodi rebus fieri solet Mutuum, ut in vino, oleo, frumento, pecunia numerata, ære, argento, auro. Dicitur ulterius, *facta eo animo, ut statim fiat accipientis*: quia

quia Mutuum dicitur, quasi ex meo tuum; ita enim a me tibi datur, ut ex meo tuum fiat. Et additur; cum obligatione, ut similis in specie restituitur: si enim reddenda sit res alterius speciei, non erit Mutuum, sed Permutatio, prout fieret, si pro vino mihi dares frumentum. Quodsi vero eadem numero res foret restituenda, etiam non esset Mutuum, sed Commodatum, vel Depositum, prout notatur cit. l. Mutuum. ff. de rebus creditis. & alibi.

Additio.

* Quodsi opponas contra hanc I. Conclusionem, posse loco mutuati auri totidem quoad valorem reddi in argento, nisi expresse conveniatur, ut iterum in auro restituatur, adeoque non requiri ad rationem Mutui semper, ut restituatur a Mutuatario eadem res specie: nam aurum, & argentum utique specie differunt. Respond. disting. consequ. non requiritur ad rationem Mutui, ut res semper specie physica eadem restituatur, conc. non requiritur saltem eadem specie morali, neg. consequ.

Nec exinde inferas, quod sequeretur ad rationem Mutui sufficere, si e. g. loco frumenti daretur in æquivalenti pecunia vel vinum, quoniam in æstimatione morali censeretur idem reddi: nam contra est, quod tunc non amplius quidpiam redderetur ejusdem moraliter speciei in se, sed tantum in æquivalenti, nec esset ille contractus Mutui, sed potius, si loco frumenti daretur pecunia, foret contractus Em-

K k

tionis,

tionis, ac Venditionis, aut, si loco frumenti substitueretur in æquivalenti vinum, aut oleum, diceretur contractus Permutationis: non tenetur autem ille, qui alteri quidpiam dedit Mutuum, loco contractus Mutui acceptare contractum Emptionis, aut permutationis.

Cur vero quoad pecunias sufficiat ad rationem Mutui, si loco auri reddatur argentum, & cur idem dici nequeat, si loco frumenti daretur in æquivalenti oleum, vel vinum, ratio est, quia in pecuniis mutuatis non tam attenditur ad ipsam materiam monetæ regulariter, nisi desuper speciale pactum intercedat; quam ad valorem extrinsecum ejusdem auctoritate publica constitutum, qui valor potest utique esse idem etiam respectu argenti: contra vero in aliis rebus, si mutantur, respicitur ad ipsam materiam mutuata, & consequenter Mutuatarius debet vere eandem in se speciem restituere, nec tenetur mutuans aliam acceptare. Videatur præter inferius dicenda desuper Sporer *Tract. 6. in Decalog. cap. 4. sect. 1. §. 3. n. 7. & seqq.* *

5. CONCL. II. In Mutuo rei datæ dominium transfertur in Mutuatarium; unde si res mutuata pereat, quocunque tandem casu, aut infortunio, eadem perit Mutuatario. Ita *civil. L. Mutuum. ff. de rebus creditis.* estque communis. Ratio est; quia quælibet res Domino suo perit: atqui in Mutuo datum de meo fit tuum, ut ipsum nomen significat; ergo transfertur dominium rei in eum, qui rem mutuo accipit, qui dicitur *Mutuatarius.*

6. CONCL. III. Omnes, qui contrahere possunt, etiam Mutuum dare, & accipere possunt. Ita communis, & patet exterminis: quia contrahere ut sic tanquam genus complectitur sub se omnes Contractus, & consequenter etiam Mutuum. Solum duo valde notabilia quoad propositum sunt addenda; itaque

7. Notandum inprimis occasione dictorum, quod Civitas, Ecclesia, Monasteria, aliaque pia loca ex Mutuo, quod eorum Rectores vel Administratores susceperunt, tunc solum obligentur, si Creditor, in quem onus probandi rejicitur, ostenderit, pecuniam in Civitatis, vel Ecclesie, aut aliorum piorum locorum utilitatem fuisse conversam: alias enim soli Administratores conveniri poterunt, non vero Civitas, vel Ecclesia. Ita Ludov. Engel tit. de pactis n. 43. idque desumitur ex *l. Civitas. ff. de rebus creditis. juncto cap. 1. de Solutionibus. cum concordantiis.*

8. Notandum ulterius, de Filiis familias peculiariter esse constitutum in Jure Civili per Senatus consultum Macedonianum, quod, si filii sine consensu parentum pecuniam mutuo acceperint, neque ipsi, neque parentes ipsorum teneantur eam solvere, sed possint contra excipere per dictum Senatusconsultum Macedonianum. Et hoc privilegium factum est non tam in favorem filiorum, quam parentum, quorum vitæ filii insidiabantur, ut hæreditate paterna potiti debita contracta solverent: quod quidem privilegium habet locum etiam in

Foro interno, seu conscientiae. Lessius *L. 2. c. 20. n. 8.* Herincx *disp. 3. de Contractibus. n. 5.* Sanchez, & alii.

9. Limitatur hoc I. Nisi filius habeat bona castrensia, vel quasi castrensia, nam tunc ipse ex his tenetur solvere, nec potest uti exceptione S. C. Macedoniani. Limitatur II. Quando filius publice putabatur esse sui juris. Limitatur III. Si filiusfamilias mutuo accepit non pecuniam, sed rem aliam : ut triticum, vinum, & similia : nam lex solum loquitur de Mutuo pecuniario. Limitatur IV. Si pecunia versa sit in commodum Parentum ; aut hi soliti fuerint, pecuniam a filiis acceptam solvere. Limitatur V. Si pater debuisset eam secundum rectam rationem suppeditare : ut si filius absens causa Studiorum accipiat Mutuum necessarium, ut vivat, vel libros emat &c. nam hujusmodi expensas secundum rectam rationem tenentur parentes facere. Limitatur VI. Si filius juravit se soluturum ; nam tunc non poterit uti exceptione S. C. Macedoniani, sed tenebitur solvere, quando commode poterit : quia omne juramentum servandum est, quod sine peccato observari potest.

Additio I.

*Hanc ultimam limitationem equidem P. Pichler in suo Candidato Jurisprudentiae abbreviato *Lib. 5. tit. 19. n. 15.* admittit, si mutuans filiusfamilias factus fuerit exinde ditior, non luride has pecunias mutuatas dilapidando :
alias

alias vero negat tale juramentum stringere ad solutionem Mutui, ex ea ratione satis efficaci; quia nimirum talis renuntiatio juramento firmata, si obligaret, cederet in præjudicium Tertii, nimirum Patris, in cujus favorem Senatus consultum Macedonianum potissime conditum fuit; quia is adhuc exponeretur periculo infidiarum &c. nullum autem juramentum obligat tendens in præjudicium Tertii innocentis. *

Additio II.

* Notandum finaliter, de Mulieribus pariter esse specialiter per Senatusconsultum Vellejanum decretum in Jure, quod, si pro aliis mutuo quidpiam accipientibus fidejubeant, talis fidejussio regulariter nulla sit, ita, ut ne quidem tales Mulieres in conscientia obligentur in defectu principalium Debitorum ad solvendum Mutuum, nisi, de jure communi loquendo, hæc fidejussio fiat instrumento desuper publice erecto, & tribus testibus subsignato. *L. Antiquæ. 23. §. fin. C. Ad Senatusconsultum Vellejanum.* ubi præterea certiorari debent dictæ fæminæ de Privilegio Senatus consulti Vellejani, an huic velint expresse renuntiare; alias enim vi dicti privilegii Senatus consulti Vellejani (quod ipsis peculiariter ob fæmineam levitatem, & judicii imbecillitatem, ne tam faciliter inducantur, concessum est) adhuc contra talem fidejussionem possent excipere. Videantur desuper Jus Canon. Patris Reiffenstuel

*lib. 3. Tit. 22. num. 18. & seqq. ac Illustrissim. D. Schmid in Comment. ad Jus Municipale Bavaricum, Land-Recht Tit. 1. art. 12. ac seqq. Tu Confessarie cave, ne facile te similibus immisceas, nisi in Jure communi, & patrio (ubi sæpe particularia statuuntur) sis versatus, aut saltem allegatos Auctores, vel alios authenticos prius desuper consulueris. **

A P P E N D I X.

Additionalis continens varia Quæstia de Mutuo.

Additio I.

* **Q**Uær. I. Quo loco solutio mutuatae pecuniæ, aut alterius rei sit facienda? Resp. solutionem faciendam esse in eo loco, in quo pecunia vel alia res mutuo data est; nec Debitor tenetur Mutuum, quod restituitur, ad alium locum propriis expensis mittere, nec Creditor obligatur in alio loco acceptare, nisi sponte cum Debitore consentiat, ut in alio loco solvatur, aut nisi aliter fuerit expresse conventum tempore dati Mutui. Ita deduco ex Jure Canonico *lib. 3. Decret. tit. 23. num. 54.* Ratio est: quia nullus convenientior, quam locus dati Mutui pro solutione assignari potest, uti fuse deducit Lessius de J. & J. *lib. 2. cap. 15. Dub. 8. num. 56. **

Additio II.

* Quær. II. Quo tempore solutio mutuatae pecuniæ, vel alicujus rei sit facienda? Resp. I. Si tempus certum fuit in Contractu Mutui præfixum, illud quoad solutionem observari debet, ita quidem, ut, si ex culpabili dilatione solutionis Creditor patiatur damnum, id debeat a Debitore resciri; nam *Mora sua cuiuslibet est nociva. Reg. 25. Juris in 6.* Nec per hoc debitor excusatur, quod elapso termino solutioni præfixo Creditor non institerit pro solutione; nam etiam eo non urgente ipse dies præfixus interpellat pro Creditore. *cap. fin. De locato, & conduçto. juncta Glossa x. Statuta.* Unde talis, etsi non teneatur a statu suo omnino cum magno dedecore decedere, obligatur tamen in eodem juxta communem DD. parcius vivere, ac remittere de splendore apparatus, conviviorum, famulorum, equorum, ludorum &c. uti optime advertit Pater Sporer *Tract. 4. in Decalog. c. 4. sect. 3. num. 65.* quatenus exinde debito tempore suis Creditoribus satisfacere queat. Quod bene notent Confessarii, si tales obærat cum eodem luxu ad Confessionale veniant.

Resp. II. Si nullum tempus fuit solutioni a Creditore præfixum, & Creditor posset facile solutionem petere, modo vellet, in simili casu potest eadem differri, usquedum Creditor exigat; dummodo non prævideatur, ipsum Debitorem interea dejici in statum impotentia solvendi. Ita in Jure Canonico *Lib. 3. Decret.*

Tit. 23. num. 47. citatur pro hac sententia communis, & ratio est; quia in Jure solum tunc obligatur debitor absque monitione ad solvendum, quando præfixus est certus dies: ergo a sensu contrario, si is præfixus non fuit, nec Lex aliunde specialiter monet ad solvendum, poterit solutionem differre, usque dum petatur. Quinimo non desunt graves Auctores, qui defendunt, in simili casu (ubi nimirum nec specialis aliqua lex, nec dies præfixus, nec ipse Creditor interpellant Debitorem ad solvendum) extinguí debitum præscriptione, si intra 30. annos mutuum a Creditore non exigitur: sicuti a pari etiam servitutes reales rusticæ, ac personales extinguuntur præscriptione per non usum; ubi nec alter, cujus prædium servituti subiectum fuit, tenetur monere priorem, ut is utatur jure suo, antequam id præscriptione extinguatur; uti jam dictum *Tract. 7. Dist. 6. quest. 3. post num. 24. Addit II.* & ita quidem sentiunt Panormitanus, Bartolus, Hostiensis, Schmier & alii apud, & cum Patre Pichler in Candidato abbreviato Jurisprudentiæ *lib. 2. tit. 26. num. 18.* *

Additio III.

* *Quær. III.* An solutio mutuatæ pecuniæ, aut alterius rei debeat tempore præfixo simul, & semel præstari ex integro, vel num fieri possit per partes? *Resp.* Nisi Creditor ipsemet velit esse contentus cum solutione per partes, aut aliter tempore contractus Mutui conventum

tum fuerit, solutio debet fieri simul & semel ex integro, sicuti simul & semel illa Summa mutuata accepta fuit, uti supponitur. Ratio est; quia solutio per partes sæpe non exigua incommoda & pericula sibi annexa habet, quæ talis Creditor non tenetur subire, uti recte statuitur *L. Plane. 3. ff. Familia Eriscunde.**

Additio IV.

*Quær. IV. Quo ordine hæc solutio Creditoribus a Debitore sit præstanda? Antequam respondeam,

Notand. I. Ex Communi DD. quod ille Debitor, qui habet sufficientia media ad satisfaciendum omnibus, ad nullum in solvendo adstringatur ordinem, dummodo cuilibet Creditorum debito tempore solvat id, quod debet; quæstio igitur solummodo agitur de eo Debitore, cui deficiunt media ad satisfaciendum omnibus Creditoribus. Ubi

Notand. II. Quod Creditores alii dicantur Hypothecarii, & alii Chirographarii. *Priores* vocantur, qui sibi non solum obligatam habent personam Debitoris, sed etiam immediate res ejusdem, idque vel expresse per factum hominis, puta, per legitimum instrumentum, vel tacite per ipsummet Jus. *Posteriores* vero, qui solum ipsam personam Debitoris sibi immediate tenent obligatam.

Notand. III. Quod tacitam Hypothecam in bona Debitoris per ipsummet Jus, etsi alia expressa mentio desuper in aliquo instrumento non fiat, habeant Uxores in bona Mariti quoad
Kk 5 suam

suam dotem allatam, Pupilli in bona Tutoris, Minorennis in bona Curatoris, si quem habent, & causæ piæ in bona suorum Administratorum; item respectu suorum Debitorum omnes reliqui, qui in sequenti proxima additione ponuntur ante Creditores Chirographarios, etsi non habeant aliquam Hypothecam expressam. His notatis *

Additio V.

* Resp. I. De Jure communi, si Debitor non est sufficiens solvendi omnibus Creditoribus de bonis suis, talis ordo in præstanda satisfactione observari debet. I. Solvantur sumptus judiciales ratione processus Edictalis &c. Juste prætensi. II. Solvantur ex bonis Debitoris ab Hæredibus (si principalis jam foret mortuus) expensæ funebres. III. Debita tempore ultimæ infirmitatis apud Medicos, & Pharmacopolas, vel Chirurgos contracta. IV. Quod si Debitor haberet propriam domum, ea vendita, de comparata exinde pecunia ante alios satisfiat illis Creditoribus, qui prius ad eam emendam, vel ædificandam, aut reparandam, seu conservandam materialia, vel pecunias dederunt mutuas. V. Præstetur satisfactio Uxori quoad dotem allatam, si eadem a Marito fuerit consumpta. VI. Satisfiat Pupillis, Minorenribus, vel Causis piis ex rebus Debitorum, si Debitores hi fuerint Tutores, Curatores, vel Administratores causarum piarum, & bona sibi concredita dissipaverint. VII. Succedat Fiscus. VIII. Solvantur alii Creditores Hypothecarii, qui ante-

antecedenter non sunt memorati, quin & isti præponuntur aliis post quartam classem collocatis, puta Uxori, Pupillis, Minorennibus, & Causis piis, ac Fisco in ordine ad ea bona, respectu quorum ostendere possint, quod jam habeant anteriorem, seu antiquiorem, quam allegatæ personæ Hypothecam. Quod si subinde simul concurrant plures Creditores Hypothecarii ejusdem classis, seu ordinis, ac qualitatis (puta si pluribus mutuantibus pecuniam ad emendam domum eadem sit hypothecata) præponatur antiquior: nam apud hos verificatur commune illud *Regulæ 54. Juris. in 6. Qui prior est tempore, potior est jure.* IX. Veniant Creditores Chirographarii speciali quodam privilegio muniti; quales teste Pichler in suo *Jure Canonico abbreviato Lib. 3. Decret. Tit. 23. num. 6.* sunt dantes Mutuum ad emendam, vel reparandam domum, aut sine constitutione Hypothecæ: item Respublica, Civitas, Communitas, Ecclesia, Monasteria, Causæ piæ, vel Pupilli Hypotheca destituti. X. Demum, siquid adhuc superest de bonis Debitorum, detur Creditoribus Chirographariis, simplicibus, singulis proportionaliter pro sua rata, ita, ut, qualis est proportio debiti quoad quantitatem, talis sit proportio ejus, quod quisque accipit ad id, quod alii accipiunt. Videatur *Jus Canonicum Lib. 3. Decret. Tit. 23. num. 79. & seqq.* ubi plures pro hoc ordine restitutionis Leges inveniuntur.

Resp. II. De Jure Bavarico vi Statutorum
Municipalium de Processu Edictali. Titulo 2.
Se-

Sequens servatur ordo in solvendis Creditoribus. I. Ponuntur sumptus Judiciales. II. Impensæ funerales, quibus æquiparantur expensæ in Medicos, Pharmacopolas, & Chirurgos. III. Merces operariorum, & famulitii domestici quoad unum annum sui servitii. IV. Qui tribuerunt pecunias ad reparandam, vel comparandam domum modo superius indicato; item qui dederunt frumentum ad seminandum in agro; pariter huc reducuntur ea, quæ sunt debita Principi ex Collectis, ac Tributis justis; uti & debita Domino directo ex præstationibus dominicalibus sui coloni. V. Veniunt Uxores quoad dotem & contradotem, seu donationem propter nuptias: item quoad Morgenaticam, seu illam donationem, quam Maritus facit Uxori in remunerationem delibatae Virginitatis, imo etiam quoad allata Marito Paraphernalia, saltem si expressam sibi de super Hypothecam constituerint. VI. Pupilli, Minores, Communitates, ac Causæ piæ, uti in systemate priori. VII. Fiscus &c. VIII. Illi Creditores alii, qui sibi de expressis Hypothecis vigilarunt per instrumenta publica coram ordinario Magistratu erecta. IX. Illi Hypothecarii, quorum instrumenta non coram Magistratu ordinario, sed præcise coram aliquo Notario, & Testibus, vel ab ipso Debitore adhibitis tribus Testibus sunt erecta, & sigillata. X. Chirographarii illi, qui nullam quidem nec tacitam, nec expressam habent Hypothecam, bene tamen aliquod personale privilegium, vi cuius reliquis non sic privilegiatis Chirographariis

riis præferuntur. Videatur in casu emergenti
Illustriff. Dom. Schmid de Processu Edictali. *

Additio VI.

* Quær. V. An Debitor non sufficiens ad
satisfaciendum cuilibet ex Creditoribus teneatur
non solum in foro externo, sed & foro interno
anteferre Creditori Chirographario Hypothecarium,
sive expresse, sive tacite sibi obligata habentem bona
Debitoris? Resp. Talis Debitor quoque in foro
interno, & in conscientia tenetur quoad bona
hypothecata Creditorem hypothecarium anteferre
Chirographario etiam anteriori, seu antiquiori,
posito, quod Debitor dando dicta bona Chirographario
non amplius posset alteri Hypothecario satisfiacere.
Ita eruitur ex *L. Eos, qui. C. Qui potiores in pignore.*
quæ Lex vel ideo etiam obligat in conscientia,
quia fundatur in ipsa æquitate naturali: nam
quoniam per Hypothecam sive expressam, sive
tacitam non solum Debitor, sed ipsa res quoque
obligatur, ac fit quasi inchoative Creditoris;
hinc sicuti Dominus rei præferendus est aliis
Creditoribus, ita & Creditor hypothecarius
Chirographario merito præferri debet. Atque hinc
talis Creditor hypothecarius, si ipso inscio Debitor
rem hypothecatam alienaverit; eandem post
executionem Debitoris principalis actione reali
hypothecaria persequi potest, apud quemcunque
Possessorem ea extiterit. *L. Persecutione* &
Authent. Hoc si. C. de Pignoribus &c.

Addi-

Additio VII.

**Quer. VI.* An, si duo Creditores hypothecarii ejusdem classis ac qualitatis simul concurrant, an, inquam, pro tunc non possit quoad conscientiam, & in foro interno occulte Debitor solvere ex his illum, qui magis sibi placuerit, posito, quod nequeat satisfacere utrique? Resp negative: deberet enim cæteris paribus etiam in conscientia anteponi in ordine ad bona hypothecata Creditor ejusdem ordinis anterior, seu qui habet jus antiquius, ac prius, si talis adsit. Ita habetur *Reg. 54. Juris. in 6.* Et patet ex paritate a matrimonio desumpta: sic enim, si Bertha promisit Matrimonium Titio & postea Cajo, etiam in conscientia, ac foro interno præponi debet Titius; quia habet jus prius, ac antiquius Cajo.

Nec dicas; Quoad Creditores chirographarios, si plures adsint, non attenditur ad prioritatem, & posterioritatem temporis, sed potest a Debitore, impotenti omnibus ex integro satisfacere, præponi ille, qui prius petiit debitum. *L. Scimus 22. §. Et si prefatam. 4. C. De jure deliberandi &c.* ac nullo ex ipsis petente, inter similes chirographarios Creditores fit divisio pro rata cujuslibet: ergo pariter sic fieri poterit quoad Creditores hypothecarios: si plures similes ejusdem ordinis concurrant, & consequenter Debitor non tenetur in conscientia antiquiorem præponere.

Respondeo enim inprimis, non deesse AA. qui apud la Croix *lib. 3. part. 2. num. 403.* cum Card. de Lugo, Valentia, Toletio, Medina &c. negant antecedens, nimirum, quod in debitis chirographariis Creditor recentior possit anteponi antiquiori : sed quoniam cum nostro Francisco Henno quoad Creditores chirographarios S. Antoninus, Sylvester, Layman, Herincx, Castropalao, Sporer, Bonacina, Busenbaum, ac RR. communiter concedunt illud antecedens ob satis claram Legem superius allegatam, forsitan, uti in Præscriptione, ita & hic ad acuendam magis vigilantiam & diligentiam taliter per Dominium altum ob graves rationes disponentem specialiter circa Creditores chirographarios ; hinc ego transmissio illo antecedenti nego consequentiam, & paritatem. Disparitas est : quia chirographarii Creditores præcise sibi habent immediate obligatam personam Debitoris, hypothecarii autem etiam immediate ac determinate bona ejusdem ; hincque mirum non est, quod præcedat in ordine ad ista bona hypothecata ille, qui in eadem antiquius jus habet, præsertim cum hic non habeamus contrariam Legem, quinimo *Regula 54. De Regulis Juris. in 6.* cæteris paribus positive stet pro Creditore hypothecario antiquiori. Plura si cupis, fufius vide apud la Croix *lib. 3. part. 2. num. 374. & seqq.* qui etiam *num. 388.* subjungit, ut, si quoad anterioritatem, vel posterioritatem debitorum solvendorum consulatur Theologus, seu Confessarius, is in casibus
diffi-

difficilioribus non resolvat ex tempore, sed potius remittat ad Juristas, aut consulat Auctores; nam plurima hic pendent a Jure politico, & Legibus particularibus, vel consuetudine certorum locorum.*

Additio VIII.

*Quær. VII. In qua sorte, pretio, & valore pecunia mutuata sit solvenda, si interea eadem quoad valorem suum crescat, vel decrescat? Resp. Nisi expresse aliter fuerit conventum, pecunia mutuata solvi debet tempore debito in eo valore, in quo fuerat dicta pecunia tempore dati Mutui, absque eo, quasi deberet Mutuatarius restituere Mutuanti certam sortem monetæ. Ita sentiunt Layman, Covarruvias, & alii inferius citandi. Quinimo Pichler. *lib. 3. Decretalium. Tit. 23. num. 14.* pro Germania specialiter addit, si ibidem juxta communem usum, ac praxin conventum fuerit, ut in restitutione Mutui solvantur floreni Rhenani, gut Rheinsche Gulden, solutio fieri possit tam in moneta aurea, quam argentea tali, quæ non tantum in una limitata regione, sed communiter usualis est, nisi expressa conventio, vel saltem implicita de aliquo certo metallo ex circumstantiis specialibus desumi queat: quales circumstantiæ speciales forent, si fuisset conventum, ut solutio fiat *Moneta Rhenana in auro*, tunc enim in auro solutio deberet fieri; quia floreni argentei non solent in Germania ponderari, sicuti moneta aurea,

aurea, uti citatus Auctor ex Werhnero Min-
finger, & Francisco Schmier advertit. *

Additio IX.

* Porro, ut totum clarius intelligatur, for-
matur sequens casus. Tempore hostili hostes
inter alias (uti vocant) contributiones exi-
gunt a quodam oppido ter mille quingentos
florenos in moneta nostra, omnia alias, si Ci-
ves renuerent, devastaturi. Magistratus dicti
oppidi depauperatus, cum consensu Civium,
ut se redimat a vexa, mutuo a quodam divite
accipit mille ducatos, qui pro tunc, suppo-
namus in casu, computando quemlibet aureum
pro tribus & medio floreno in moneta nostra,
Summa 3000. florenorum æquivaiebant. In-
tra aliquod tempus quilibet similis aureus di-
minuitur quoad valorem medio floreno, sicque
mille tales non amplius 3500. sed solummodo
3000. æstimantur florenis. Quarit itaque Ma-
gistratus, an satisfaciat, nec ne, si termino
præfixo Mutui finito, reddat similes in specie,
prout accepit, mille aureos? Item inverta-
mus casum, ponendo, quod quilibet Ducatus
intra hoc tempus in valore adhuc medio flo-
reno ascendisset, ita, ut 1000. Ducati Bavarici
pro nunc non amplius, uti tempore dati Mu-
tui, conficiant Summam ter mille quingento-
rum, sed quater mille florenorum: quæritur,
an Magistratus, hoc non obstante, debeat re-
stituere mille Ducatos ejusdem speciei, prout
mutuos accepit, vel num sufficiat, si totidem
Ll resti-

restituatur, ut æquivaleant ter mille quingentis florenis, prout æstimabantur, quando Magistratus mutuum accepit? Resp. Magistratum nec satisfacere in primo casu, quo valor cujuslibet aurei medio floreno descendit, si tantum mille tales aureos in specie mutuanti redderet; nec in altero casu, quo valor cujuslibet aurei medio floreno ascendit, obligari restituere similes mille aureos in specie, sed, nisi fuerit in mora culpabili solvendi, aut expresse aliter conventum fuisset, sufficere, si vel in alia moneta 3500. florenos, vel in auro reddat *ordin- gentos septuaginta quinque* similes aureos, qui ascendente valore, computando nunc quemlibet aureum pro quatuor florenis, conficiunt in æstimatione ter mille quingentos, qualem Summam tempore hostili Magistratus mutuo accepit. Ita Molina de J. & J. Tom. 2. *Tract. 2. Disp. 312. Conclus. 1.* Sporer *Tract. 6. in Decalog. cap. 4. sect. 1. num. 11.* & Castropalao *part. 7. Operis Moralis de J. & J. tract. 32. disp. 4. punct. 1. num. 7.* Ratio nostra colligitur ex jam dictis; quia nimirum in pecunia non tam intrinseca bonitas materiæ (nisi deducatur in pactum) attenditur, quam valor extrinsecus, quo auctoritate publica illa pecunia tempore dati Mutui communiter æstimabatur, prout erui potest ex Jure Canonico *cap. Olim. De censibus*: ubi decernitur, censum esse solvendum secundum monetam priorem & non posteriorem, quæ forte curret minoris valoris, Et *cap. Cum Canonicis. Tit. eodem.* statuitur, pensionem esse solvendam juxta æstimationem prio-

prioris pecuniæ, quando imposita est pensio. Videri potest de hoc fusius in Jure Canonico lib. 3. Decret. Tit. 23. §. 2. *

Additio X.

* Dices cum Adversariis, Qui mutuo accepit 1000. scaphas frumenti, non tenetur plus, nec potest minus, quam totidem in specie reddere scaphas, sive valor frumenti tempore, quo tenetur restituere, interea quoad pretium descenderit, sive ascenderit. *L. Cum quid 3. ff. de rebus creditis.* ergo etiam, qui acceperit mutuo 1000. aureos, non tenetur plus, nec potest minus, quam 1000. aureos in specie restituere, sive valor monetæ intra illud tempus decreverit, sive creverit. Resp. Negando consequentiam & paritatem. Disparitas est: quia in aliis rebus extra pecuniam, principaliter in Mutuatione, intrinseca bonitas materiæ mutuatæ respicitur, prout teste Castropalao usu & consuetudine confirmatum est, & nos jam supra *dist. 2. quest. 3.* agendo de deposito, in quodam casu insinuavimus; e contra vero in pecunia potius ad extrinsecum valorem attenditur, prout eruitur ex jam superius allegatis textibus Juris Canonici. *

Additio XI.

* Quest. VIII. Quid agendum illi, qui ficiens alteri, a quo petiit mutuo pecunias, scribit obligationem, quasi eas jam acceperit, cum tamen datum adhuc nil fuerit? Resp. Talem

in foro quidem interno ad nihil teneri; interea tamen, quia in foro externo contra ipsum produceretur scripta illa obligatio, qua fatetur, se memoratum Mutuum actu accepisse, in eo casu, si a parte rei nihil adhuc accepisset, poterit se defendere per integrum biennium, a tempore contractus Mutui computandum, exceptione *non numeratæ pecuniæ*, & tunc præsumptus Creditor debet positive probare, quod pecuniam mutuam dederit, alioquin cadet causa, licet scriptam alterius obligationem exhibeat. Ita deducitur *ex toto Titulo C. De non numerata pecunia*. Ratio est: quia desiderans rem aliquam sibi dari mutuo spe citius obtinendi Mutuum, de facili inducitur ad anticipandum confessionem accepti, quod a parte rei promissum quidem, sed nondum acceptum fuit, sicque tali pauperculo per exceptionem *non numeratæ pecuniæ* in jure subvenitur. Econtra vero, si ille, qui alteri mutuavit actualiter pecunias, fidens suo Debitori proxime solutionem promittenti dedisset quietantiam, quasi actu jam solvisset, cum tamen nihil restituerit, in eo casu posset Creditor intra spatium 30. dierum (ast non ultra) contra suum Debitorem pariter excipere de *non numerata pecunia*, tuncque tenebitur Debitor probare solutionem, a se factam; alias adstringetur adhuc solvere, non obstante, quod exhibeat quietantiam de solutione jam facta. *L. in contractibus. C. De non numerata pecunia*. Cautio autem contra similes exceptiones erit, si super hunc contractum Mutui adhibeantur testes, seu

feu omnino erigatur instrumentum publicum, in quo tabellio attestetur, in præsentia sui, & testium, pecuniam esse numeratam. Ita cum Layman, Molina, & Haunoldo Sporer *Tratt. 6. in Decal. cap. 4. sect. 1. n. 29. la Croix lib. 3. part. 2. num. 840. & Chlingensperg lib. 3. Institut. Tit. 22. q. 7. ac seqq. **

Additio. XII.

* Quær. IX. Si Debitor Mutuum accipiens non sit solvendo, ad quidnam adigi possit? Resp. I. Talis Debitor, si fuerit Lajcus, & ad Judicem delatus, vi Juris communis debet cedere bonis, ac permittere, ut ea subhastentur. Ita deciditur *L. 1. C. Qui bonis cedere possunt.* Debebunt tamen ipsi relinqui necessaria ad sustentationem; *nec enim fraudandus est alimentis quotidianis,* inquit *Lex Qui bonis ff. de cessione bonorum.* Cæterum talis Cessionarius per dictam cessionem neutiquam deobligatur à solutione, in quantum potest, si postea ad pinguorem fortunam venerit, uti clare habetur. *L. is, qui. ff. de cessione bonorum.* Resp. II. Si talis Debitor fuerit Clericus, ordinarie & servatis certis conditionibus ei competit privilegium competentiae, uti vocatur; vi cujus nec excommunicari, nec incarcerari potest, si actione personali conveniatur etiam apud Judicem Ecclesiasticum, nec bonis cedere tenetur. Ita habetur expresse *cap. Odoardus. de solutionibus.* & ratio ulterior est; quia etiam mi-

lites obæratî non tenentur cedere bonis juxta *L. 6. § 18. ff. de re judicata*: bona autem est argumentatio a milite terrenæ ad militem cælestis militiæ. Dixi notanter, *servatis certis conditionibus*: inter quas principalis est; ut ob inopiam taliter sit impotens, ut absque dedecore Status Clericalis solvere nequeat etiam quoad partem; alias enim contumaciter recusans a Judice Ecclesiastico in carcerem posset conjici, uti notat Fagnanus in citatum Capitulum *Odoardus*. Insuper debet talis Clericus præstare idoneam cautionem de solvendo, si ad pinguiorem fortunam pervenerit; uti citatum Capitulum *Odoardus* expresse requirit, ac insuper debet abesse omnis dolus erga illum, qui dedit Mutuum, qualis tamen abesse non censeretur, si Clericus tempore dati Mutui se finxisset Laicum, aut si pendente lite super hoc principali debito interea residua bona alienaret in fraudem Creditoris.

QUÆSTIO II.

Quid sit Usura, & quo Jure prohibita?

S U M M A R I U M.

10. *Usura varie accipitur.*
11. *Usura, quid?*
12. *Nomine lucri usurarii. quid intelligatur?*
13. *Id debet provenire vi Mutui.*
14. *Usura expressa, & usura palliata, seu virtualis quid?*

Quæst. II. Quid sit Usura, & quo Jure &c. 527

15. Usuræ sunt prohibita Jure tum humano, tum Divino.
16. Solvitur parabola Patrisfamilias.
17. Deus, an concesserit Judæis exercere Usuras?
18. Alia responsio & melior.
19. Usura etiam Jure naturali illicita est.
20. Solvitur instantia.
21. Disparitas magna inter Contractum Locationis, & Mutui.
22. Usurarius non comparat dominium rei usuraria.
23. Quid de pecunia usuraria?
(a) Tract. 7. Dist. 5. n. 28. & 29.
24. Pœna Usurariorum.
• An in Usura detur parvitas materiæ?

19. **U**Sura varie accipitur. Primo quidem, prout idem est, ac usus. Deinde pro commodo, sive fructu ex rei usu proveniente; prout Cicero lib. de Senectute ait: Terra nunquam sine usura reddit, quod accepit. Denique sumitur Usura, ut idem est, ac lucrum ex Mutuo; & alio nomine Fœnus dicitur: & in hoc sensu procedit præsens Quæstio de Usura. Quæ adhuc dupliciter accipi potest, nempe vel pro ipso lucro usurario, prout dicitur quis solvere Usuras; vel pro pacto de lucro temporali supra sortem reddendo præcise ratione Mutui.

II. CONCL. I. Usura est lucrum immediate ex Mutuo proveniens. Ita communis Doctorum, quamvis Usura hic sumatur pro ipso
L I 4 lucro

lucro usurario. Quodsi vero usura accipiatur pro contractu usurario, tunc *Usura* aliud non est, quam mutuatio cum pacto expresse, vel implicito, recipiendi aliquid supra fortem ratione Mutui.

12. Dicitur, *Usura est lucrum*: ubi nomine lucri intelligitur quodlibet temporale, ac pretio æstimabile, quod ultra fortem mutuo datam accipitur, quasi ratione Mutui ex obligatione debitum sit; sive deinde illud sit pecunia, sive frumentum, sive alia res pretio æstimabilis, aut etiam obligatio civilis quidpiam ex pacto seu debito sibi præstandi ratione mutui, v. g. rursus sibi mutuandi, apud se emendi merces, sibi vendendi, aut operas suas locandi, & huiusmodi. Uno verbo: *Lucrum Usurarium* est, quidquid temporale, ac pretio æstimabile ultra fortem mutuo datam accipitur, quasi ratione Mutui ex obligatione, seu pacto expresse, vel tacito debitum sit; ut notat D. Thomas 2. 2. q. 78. art. 2. communiter receptus, & desumitur ex c. *Si fœneraveris*. & seqq. 14. quæst. 3.

13. Dicitur ulterius, *immediate*; id est, ex vi pacti mutationis. Si enim Mutuatarius propria sponte aliquid tribuat, aut vicissim obsequium mutuanti præstare velit ex mera benevolentia, liberalitate, sive gratitudine, aut ex spe alliciendi mutantem ad continuandum Mutuum, non erit Usura, dummodo illud non exigatur tanquam debitum. Additur tandem *ex Mutuo proveniens*: quia Mutuum est unica veluti sedes Usuræ. c. 1. & seqq. 14. q. 3. Unde

Quest. II. Quid sit Usura, & quo Jure &c. 529

de si quis lucrum acquirat ex Locatione, Con-
ductione, & similibus Contractibus, Usura non
committitur, quia tale lucrum non provenit ex
Mutuo. Ut autem censeatur lucrum ex vi Mu-
tui provenire, requiritur, ut vel expresse vel ta-
cite Mutuator intenderit, Mutuatarium ex vi
pacti mutuationis obligare ad hujusmodi lu-
crum præstandum ultra sortem principalem.

14. CONCL. II. Usura recte dividitur in
expressam, & tacitam seu palliatam. Ita com-
munis; & patet explicando terminos. Et qui-
dem *Usura expressa* dicitur, quando expresse
exigitur pretium pro mutuo: ut si quis dat mu-
tuos centum florenos eo pacto, ut post annum
reddantur sibi centum, & tot vel tot ultra.
Usura palliata, tacita, seu virtualis est, quæ
committitur in contractu Mutui, non formalis
& expressi; sed alterius contractus nomine, ac
specie, velut pallio occultati: ut si mercator
ob solam dilationem solutionis pretii (secus,
si ratione lucri cessantis, vel damni emergen-
tis &c.) merces multo carius vendat: nam hoc
in re aliud non est, quam emptori mutuam
dare pecuniam, post aliquod tempus cum au-
ctario recipiendam; quod reprobatur c. *In ci-
vitate. de Usuris*. Aliud exemplum Usuræ pal-
liatæ habetur in contractu Mohatræ, de quo
num. 26. & 27.

15. CONCL. III. Usuræ non tantum Jure
humano Ecclesiastico, sed etiam Divino sunt
prohibitæ. Ita unanimis Catholicorum Do-
ctorum, & habetur aperte in Jure Canonico,
quod non solum Usuras sub gravissimis pœnis

prohibet, sed etiam *cap. Super eos. de Usuris.* expresse dicit, quod *Usurarum crimen utriusque Testamenti pagina detestetur.* Quinimo pertinaciter asserens, exercere Usuras non esse peccatum, veluti hæreticus est puniendus. *Clem. un. de Usuris.* Porro, quod Usuræ etiam Jure Divino sint prohibitæ, clare desumitur ex S. Scriptura. Nam *Levitici cap. 25.* dicitur : *Ne accipias Usuras ab eo, nec amplius, quam dedisti.* Et infra : *Pecuniam tuam non dabis ei ad Usuram.* Item *Ezechielis cap. 18.* Propheta inter peccatores numerat *ad Usuram dantem, & amplius accipientem.* Et *Lucæ 6* ait Christus : *Benefacite, & mutuum date, nihil inde sperantes.* & alibi.

16. Dices I. Christus in parabola Patrisfamilias peregre proficiscentis, ut habetur *Lucæ 19.* servis suis talenta dedit ad negotiandum, & servo nequam, recondenti pecuniam in sudario exprobravit, eumque gravissime puniri præcepit, quod pecuniam suam non dederit nummulariis, hac addita causa : *Et ego veniens cum Usuris exegissem illam ;* ergo non est intrinsece malum, aut Lege Divina prohibitum, accipere Usuras pro pecunia mutuata. Resp. negando consequentiam : quia, ut communiter respondent Doctores cum D. Thoma 2. 2. *quæst. 78. art. 1.* Usura ibi metaphorice sumitur pro augmento & supercrescentia bonorum spiritualium, seu pro bona applicatione talentorum naturalium nobis a Deo concessorum : hanc enim a nobis Deus exigit, volens, ut de die in diem in bono proficiamus ; siquidem in via Dei non proficere, deficere est.

17. Urgebis. Deus olim Judæis concessit Usuras exercere Deuter 23. dicens: *Non scne-
rabis fratri tuo ad Usuram, sed alieno*; ergo Usu-
ræ non sunt intrinsece malæ, neque prohibi-
tæ. Respondent aliqui cum D. Thoma *loc. cit.*
Judæis fuisse olim concessum exercere Usuras
erga alienigenas, non tanquam licitum, sed
permissive ad evitandum majus malum, ne sci-
licet a suis fratribus Usuras acciperent; cum
fuerint multum avaritiæ dediti.

18. Alii vero dicunt, & quidem melius, Ju-
dæis fuisse licitum exercere Usuras erga Gen-
tiles. eo modo, quo eisdem concessum fuit
Exod. 12. ut Ægyptios spoliarent vasis argen-
teis, & aureis, ac vestibus sibi commodati-
tis: quatenus nempe Deus, qui est universo-
rum Dominus, dedit Judæis dominium in bona
Ægyptiorum injuste se gravantium, ac in alia
bona Gentilium, utpote hostium suorum, quos
proinde juste poterant spoliare rebus suis, &
has ratione Mutui dati sibi acquirere, utpote
jure domini a Deo sibi concessi jam suas. Un-
de sicut Judæi, spoliando Ægyptum, non com-
miserunt furtum, ita nec commiserunt Usu-
ram, accipiendo sænus pro Mutuo ab infide-
libus: cum utrobique acceperint id, quod suum
erat auctoritate Divina.

19. CONCL. IV. Usura etiam Jure naturali
illicita est, & prohibita. Ita Doctores Catho-
lici communiter. Ratio est; quia accipiendo
Usuram pro rebus usu consumptibilibus, puta
pro vino, oleo, pecunia &c. mutuo datis, vel
venditur id, quod non est suum, vel eadem

res bis venditur; atqui utrumque est injustum, & Juri naturali repugnans, cum in contractibus humanis requiratur æqualitas dati & accepti; ergo. Major declaratur: quia mutuans alteri centum florenos, vel centum modios tritici, transfert dominium pecuniæ vel tritici in alium actantundem suo tempore recepturus est; & sic est æqualitas. Si autem post annum ultra hanc sortem exigat quinquaginta alios florenos, vel vendit, aut sibi reitui vult eandem rem bis, vel vendit, quod amplius non est suum, cum dominium Mutui transierit in Mutuatarium: atqui utrumque horum repugnat Juri naturali; ergo.

20. Nec potest dici, quod pro usu sortis, v. g. pecuniæ, vel tritici, possit peti lucrum, prout fit in Locatione; nam contra est. Utus, seu utilitas rei pertinet ad Dominum: sed Mutuatarius est Dominus rei mutuatae, ut patet ex dictis; ergo ad Mutuatarium pertinet etiam usus rei mutuatae, & non ad mutuantem: & consequenter hic ratione usus concessi non potest licite & juste quidpiam exigere ultra sortem principalem, cum usus rei non amplius sit suus.

21. Neque obstat adductum exemplum de contractu Locationis, cum sit maxima disparitas inter contractum Mutui, & Locationis. Nam in hoc contractu Locator manet Dominus rei locatae, & consequenter utilitas ex re sua a Conductore percepta etiam ipsum respicere debet, secus fit in Mutuo, ubi ex meo tuum fit. Præterea Locatio est talium rerum, quæ per-

permanentes usum & utilitatem afferunt: pecunia autem ex sua natura sterilis est; unde maxime præter naturam est, ut in fœnore **nummus nummum pariat.**

Sed dicēs. Remutuare est pretio æstimabile; ergo etiam mutuare: & consequenter licite pro hoc exigatur aliquid ultra sortem. Antecedens probatur. Mutuare cum pacto remutandi est Usurarium, ut dicitur *n. 1. § n. 25.* sed non esset Usurarium, nisi istud esset quid pretio æstimabile; ergo. Resp. distinguendo antecedens: remutuare est pretio æstimabile pro parte remutantis, quasi iste pro actu remunerationis a se factæ (etiam secluso damno emergente, & lucro cessante &c.) licite possit pecuniam exigere, negatur; remutuare est pretio æstimabile pro parte recipientis, siue habentis alterum sibi ex pacto prævio obligatum ad remutuandum suo tempore, conceditur quidem antecedens cum sua probatione, sed negatur consequentia.

22. CONCL. V Usurarius non comparat dominium rei per Usuram acceptæ. Ita communis. Ratio est: quia deest titulus, siue iusta causa Usuras accipiendi: atqui sine iusto titulo rerum dominia non transferuntur; ergo.

23. Hoc tamen intelligendum, nisi pecunia usuraria cum aliis iuste acquisitis permixta fuerit, ut amplius discerni non possit: nam tunc per accidens, seu jure permixtionis efficetur sua. *arg. l. Si alieni. ff. 78. de solution.* quæ de causa etiam pecunia furtiva, alteri pecuniæ propriæ permixta efficitur recipientis, ut alibi

(a) dictum Verumtamen hoc dominium est duntaxat imperfectum & cum obligatione tantundem restituendi, quantum quis per furtum vel Usuras acquisivit, non obstante dicta commixtione.

24. CONCL. VI. Pœnæ Usurariorum variæ sunt in Jure statutz I. Notorie Usurarius est ipso Jure infamis. *c. Infames. 3. q. 7. II.* Usurarius notorius non est admittendus ad Communionem Altaris, id est, sumptionem sacrz Eucharistiæ; neque ejus oblationes accipiendæ sunt, neque ipse mortuus Ecclesiasticæ Sepulturæ tradi debet. III. Testamentum, & quævis alia ultima voluntas Usurarii manifesti ipso jure irrita est, nisi ante mortem restituerit, quæ per Usuras acquisivit, vel de eorum restitutione idoneam cautionem per pignora videlicet, aut Fidejussores dederit; prout habetur *c. Quia in omnibus De Usuris. juncto cap. 2. Eod. in. 6.*

Additio.

* Quæres. An in Usura non detur parvitas materiæ, quæ excusat a peccato mortali? Resp. ex la Croix *L. 3. part. 2. n. 848.* dubitasse quidem aliquos apud Dianam; quia quidquid etiam minutum accipitur, Usura est: sed ratio illa non movet; sicuti enim, quidquid accipitur alienum, furtum est, non tamen ideo grave, si res aliena fuerit minuta, ita etiam quamvis Usura semper sit, si quid ultra sortem accipitur, non tamen gravis erit, si res supra sortem

Quest. III An pactum remutuandi? &c. 535

tem evacta fuerit levis. Card. de Lugo. de
J. & J. d. 25. n. 252.

QUÆSTIO III

An pactum remutuandi? &c. Contractus
Mohatra, & Montes Pietatis contineant
Usuram?

S U M M A R I U M.

25. *An sit Usura, mutuare cum Pacto remutuandi &c.*
26. *Contractus Mohatra, quis?*
27. *Est illicitus.*
28. *Montes Pietatis, qui? eorumque origo.*
29. *Ratio movendi difficultatem.*
30. *Contradictio nonnullorum.*
31. *Montes Pietatis sunt liciti, & pii.*

25. **Q** Uæritur I. Utrum sit Usura, mutuare cum pacto, atque obligatione, ut mihi vicissim remutues, aut certum officium conferas, vel ut ex mea officina, quæ tibi opus sunt, emas, & hujusmodi? Resp. Si talia dentur solummodo ex titulo remunerationis, aut si quis det mutuo ob speratam hujusmodi remunerationem, secluso alio pacto, non est Usura: secus dicendum, si ejusmodi obligatio remunerandi, officium conferendi, vel apud se merces emendi &c. in pactum deducatur, idque tanquam debitum exigatur. Patet hoc ex dictis *Quest. preced. n. 12.* estque communis Doctorum. Unde Innocentius XI, hanc in-

ter alias, ordine 42. Propositionem damnavit: *Usura non est, dum ultra sortem aliquid exigitur tanquam ex Benevolentia, & gratitudine debitum, sed solum, si exigatur tanquam ex iustitia debitum.* Hæc, inquam, Propositio est falsa, & damnata.

26. Quæritur II. An Contractus Mohatra sit illicitus, ac Usurarius, nec ne? Ubi per contractum Mohatra dictum intelligitur ille, qui sic celebratur: petit quis mutuos centum florenos a mercatore, & mercator non vult pecuniam mutuare, sed paratus est illi vendere merces credito, sed summo pretio, v. g. centum quinque florenis, ut eas vendat numerata pecunia, cui voluerit, & ille res sic emptas denuo offerat mercatori, qui easdem emit, vel potius redimit pecunia numerata, pretio tamen medio, vel infimo, v. g. centum florenis, aut nonaginta quinque. Ita contractum Mohatræ explicat Lessius *lib. 2. cap. 21. n. 130.* & concordat Joannes Cardenas in *Crisi Theologica ad Propositionem 40. ex damnatis ab Innocentio XI.* quamvis addat, quod in eo emantur credito merces summo pretio, cum pacto tamen retrovendendi infimo pretio pecunia numerata.

27. Resp. Talem contractum esse illicitum. Ita novissime declaravit Innocentius XI. inter alias Propositiones etiam hanc, ordine 40. condemnando: *Contractus Mohatra licitus est etiam respectu ejusdem persone, & cum contra-*
du

An retrovenditionis praevis initio, cum intentione
lucri. Ratio est: quia talis Contractus con-
tinet Usuram mentalem, vel palliatam; nam
hujusmodi venditio & emptio cum pacto redi-
mendi, praesumitur tantum ficta venditio &
emptio, in effectu autem est Mutuum cum lu-
cro ex fœnore.

28. Quæritur III. Utrum Montes Pietatis
sint Usurarii, nec ne? Ubi sciendum, Mon-
tes Pietatis in Italia, & aliis pluribus locis esse
usitatos, & dici Aëraria publice constituta, ut
ad ea indigentes quasi ad montem refugium
habeant, ne magis ab Usurariis, praesertim
Judæis opprimantur. Cum enim per Judæo-
rum immoderatas Usuras (utpote qui pro sin-
gulis florenis mutuo datis solent unum circiter
crucigerum per singulas hebdomadas exigere,
sicque lucrum usurarium per anni decursum
ferme exæquet sortem principalem) pauperes
plurimum fuerint pressi, plures successive ce-
leberrimi Concionatores ex Ordine Fratrum
Minorum, ut S. Jacobus de Marchia, B. Ber-
nardinus de Feltria, aliique Viri doctrina &
sanctitate celebres ejusmodi Montes Pietatis
publicis suis Concionibus construere, atque in-
stitui fecerunt; ea primum lege, ut sub suffi-
cienti cautione pignoris praestiti ex ejusmodi
Montibus gratis Mutuum pauperibus indigen-
tibus daretur.

29. Quia vero ministri talium Montium Pie-
tatis non potuerunt gratis laborare, atque ex
ipsis Montibus sustentari congrue non poterant

Mm. (nam

Anacl Reiffensuel, Theol. Tom. III.

(nam alioquin Summa capitalis brevi defecisset) hinc postmodum pro eorum ministrorum sustentatione, & rerum ad Montes Pietatis pertinentium necessaria conservatione, sine ipsius Montis Pietatis lucro, seu augmento, moderatum aliquid & necessarium (puta per annum duo, tres, quatuor, aut quinque floreni in centum) a Mutuatariis, præstari, & exigi cœptum fuit. Si autem intra tempus præfinitum Mutuatarii non solvissent debitum, tunc pignus vendebatur, & detracta sorte, exiguoque illo adjecto, residuum de æstimatione pignoris debitori restituebatur.

30. Contradixerunt multi hujusmodi Montibus Pietatis tanquam Usurariis, eo quod ultra sortem principalem quidpiam exigeretur: unde controversia ista ad Sedem Apostolicam iterato fuit devoluta. Verum hujusmodi Montes Pietatis per diversos successive Summos Pontifices, ac tandem in Concilio Lateranensi, Sessione 10. per Leonem X. fuerunt solemniter approbati tanquam liciti, & omni specie mali carentes, ut patet ex ejusdem Bulla *Cum inter nonnullos*. in dicto Concilio edita. Hinc

31. Resp. Montes Pietatis liciti sunt, & pii, non obstante, quod in debitam ministrorum sustentationem, atque ad Montis necessariam conservationem modicum quid ultra sortem principalem exigatur. Patet hoc ex definitione citati Concilii Generalis Lateranensis, & approbatione Leonis X. aliorumque Summorum Pontificum. Accedit ratio: quia quamvis in hujusmodi Montibus Pietatis aliquid detur ultra

tra sortem, id tamen non exigitur, neque datur tanquam lucrum ex Mutuo, sed pro sumptibus necessariis ad Montis conservationem, & pro stipendio ministrorum, qui Montem administrant, & semper parati esse debent ad mutuandum, ad pignora recipienda, custodiendaque, conficiendos libros rationum, cæteraque necessaria præstanda. Nam, quia dignus est operarius mercede sua, ut inquit Christus *Luce 10*. iure tales a Mutuatariis sustentari merentur, in quorum gratiam laborant, & inserviunt Monti Pietatis.

Q U Æ S T I O IV.

An aliqui Tituli excusent ab Usura?

S U M M A R I U M.

32. Ratione lucri cessantis, damni emergentis &c. an in Mutuo possit quid exigi?
33. Corollarium de lucro cessante, &c.
34. Damno emergente.
35. Limitatio præmissorum.
36. Recipi aliquid ultra sortem tanquam Interesse, quid?
37. Corollarium de periculo amittendi sortem, aut eam difficulter recuperandi.
38. An in mutuo possit pacisci de pœna solvenda &c.?
39. Pœnam nemo potest imponere, nisi Superior, quomodo?

* *Pœna conventionalis quandonam possit per privatos imponi ob non solum Capitale ?*

40. *Pro sola carentia pecunie nihil potest exigi.*

41. *Solvitur objectio.*

42. *Minus est, actionem habere, quam rem, quomodo ?*

43. *An auctoritate Principum supremorum possit in Mutuo aliquid exigi ultra sortem ?*

44. *Potest lege Usuris statui modus, non tamen ea reddi licita.*

45. *Jure Civili an approbentur Usura ?*

46. *Quid censendum de praxi Romani Imperii, exigente quinque pro centum ?*

47. *Aliorum opinio refertur.*

48. *Alii justitiam Tituli, hanc praxin excusantes.*

I. *Ob contractum Societatis.*

II. *Ob contractum Censuum.*

Regula practica circa justitiam Contractuum.

* *An citra Usuram possit de restante Interesse exigi novum interesse ? Addit. I. & II.*

* *An citra Usuram possint plura Interesse computari in novum aliquod Capitale ? Additio III.*

32. **Q**Uæritur I. An liceat aliquid in mutuo ultra sortem exigere ratione lucri cessantis, damni emergentis, vel periculi sortis principalis amittendæ, ac hujusmodi ? Resp. Affirmative, prout tenent Lessius *lib. 2. cap. 20. dubit. 12. & seqq.* Layman, & alii satis communiter, paucis exceptis. Ratio est :
quia

quia spes lucri, qua se privat Mutuator in gratiam Mutuatarii, est pretio æstimabilis (& idem dicendum de damno emergente, ac periculo amittendæ fortis principalis, & hujusmodi) ergo licite aliquid ratione ipsius exigere potest, ac talis compensatio in pactum deduci. Hinc

33. Infertur I. Quod liceat aliquid ultra sortem accipere ratione lucri cessantis, si videlicet Mutuatori ex eo, quod alteri mutuum det, lucrum abscedat. Veluti si mercator det mutuos centum florenos, ex quibus alioquin fuisset negotiaturus cum spe, intra certum tempus lucrandi quinque alios florenos, potest istos a Mutuatario ultra sortem exigere: quia non dicitur petere usuras, sed potius Interesse, & ne ipse mercator ratione mutui dati ex lucro sibi cessante damnum patiatur.

34. Infertur II. Etiam ratione damni emergentis posse aliquid exigere ultra sortem tanquam Interesse, si Mutuatoris revera interfit non mutuari: ut, si mutuam des pecuniam, quam destinaveras ad emendum frumentum tempore abundantæ, & postea pretio majori illud emere cogaris. Siquidem compensatio talis damni, Mutuatori emergentis, merito in pactum deducitur; cum nemo cum suo damno regulariter mutuari teneatur, & soleat.

35. Verum notant Doctores, illud intelligendum esse, dummodo Mutuum vere sit causa talis damni emergentis, vel (loquendo de priori Corrollario) lucri cessantis, neque plus exigatur ratione illius lucri cessantis vel emer-

gentis damni, nisi quantum arbitrio boni viri, spectatis omnibus causis, atque ciicumstantiis, illud æstimetur: nam plus exigens, licet proprie non committat Usuram, eoquod illud non exigat vi mutui, tamen admittit injustitiam, pretium excessivum exigendo ratione lucri cessantis vel damni emergentis. Lessius *lib. 2. cap. 29 num. 96.* Pirhing. *tit. De Usuris num. 40. & alii.*

36. Sciendum insuper, illud, quod in ejusmodi casu exigitur ultra sortem, si ve Summam capitalem, non accipi veluti Usuram (hoc est, vi Mutui) sed tanquam *Interesse*. Aliud siquidem est mutuum, aliud lucrum cessans, vel damnum emergens occasione mutui dati: unde quamvis mutuum debeat dari gratis, sicque pro mutuo secundum se præcise spectato nihil supra sortem exigi possit, adhuc tamen mutuans potest aliquid exigere, ut lucrum inde sibi cessans, vel damnum emergens compensetur: *Ne dispendium patiatur, unde videtur premium meruisse. arg. c. Pervenit. De Fidejussoribus.* Et hoc in Jure vocatur *Interesse* prout notat Glossa c. *Quoniam. 14. q. 4.* atque desumitur ex *l. Si commissæ. ff. Râtam rem haberi.* ibi: *In tantum competit, in quantum mea interfuit, id est, quantum mihi abest, quantumque lucrari potui. cum concordantiis.*

37. Infertur III. Similiter ob probabile periculum amittendi sortem principalem, cui Mutuator se exponit mutuans homini non satis noto, vel non Industrio, aut pluribus debitis obstricto, vel dubiæ fidei: item ratione diffi-

cultæ-

cultatum, aut expensarum, quæ in recuperanda sorte principali metuuntur, licite aliquid ultra sortem exigi. Ratio est: quia exponere res suas periculo in gratiam alterius, aut subire difficultatem easdem acquirendi, est quid pretio æstimabile: cum nemo teneatur gratis pro altero curas suscipere, aut res suas periculo exponere. Deinde Usura non fit, nisi exigendo aliquid ultra sortem vi Mutui: atqui hoc non fit in casibus præmissis; ergo.

38. Quæritur II. Utrum in Mutuo sit licitum pacisci, quod, si Mutuatarius statuto tempore non solverit Mutuum, teneatur certam pœnam solvere ultra sortem principalem? Resp. Affirmative, cum Scoto 4. dist. 15. quest. 2. §. *De secundo.* & aliis passim. Ratio est: tum quia talis pœna imponitur, atque exigitur ad hoc, ut Mutuatarius hac ratione quasi constringatur ad sortem principalem statuto tempore reddendam, & ne culpa sua impune fallat; tum quia ea non solvitur præcise vi Mutui, sed ob moram, sive culpam solvendi Mutuum: siquidem Debitor, qui est in mora culpabilis, peccat contra Justitiam, retinendo alienum invito Domino, ac proinde is juste punitur pœna conventionali.

39. Dices. Nemo potest alteri pœnam imponere, nisi Superior; ergo. Resp. Distinguendo assumptum. Nemo potest pœnam legalem, atque judicalem imponere nisi Superior, conceditur: nemo, nisi Superior, potest imponere pœnam conventionalem, negatur. Hæc siquidem ex pacto, & mutuo paci-

scientium consensu, atque conventione profiscitur, juxta quod Reg. 86. *Juris in 6.* dicitur: *Contractus ex conventionem legem accipere dignoscuntur*, cum concordantiis: prior autem vel ab ipsamet lege, vel ab auctoritate Superioris v. g. Judicis descendit, & ad eam potest obligari etiam invitatus, sed non nisi per Superiorem.

Additio.

* Urgebis. Talis exactio pecuniæ supra fortem per modum pœnæ foret Usura; sed juxta dicta præcedentia omnis Usura est illicita, ac jure prohibita Divino, & naturali: ergo etiam similis exactio. Ante Responsum notandum, quod alia dicatur Usura *compensatoria*, seu *restauratoria*, alia *moratoria*, seu *punitoria*, & alia præcise *lucratoria*. *Prima* contingit, quando ultra fortem quid exigitur ob lucrum cessans, aut damnum emergens, vel ob periculum amittendæ fortis principalis. *Secunda*, si quid imponitur ultra fortem per modum pœnæ ob culpam, propter non solum debito tempore ipsummet Capitale, commissam. *Tertia*, si præcise intuitu Mutui lucrum ultra fortem quæritur, quamvis nullum periculum amittendæ fortis, vel lucrum cessans, aut damnum emergens, aut culpa moræ, aliusve legitimus Titulus interveniat. H. N. Resp. concess. maj. disting. minorem: juxta dicta præcedentia omnis usura est illicita præcise lucratoria absque aliquo alio Titulo, aut legitima

Quæst. IV. An aliqui Tituli excusent ab Usura? 545

gitima constitutione, concedo; si fuerit compensatoria, vel moratoria, nego minorem, & sub data distinctione consequentiam. Cæterum, ut Usura proprie moratoria, seu solummodo in pœnam moræ (non autem simul propter notabile lucrum cessans, aut damnum emergens) imposita evadat licita, debet *inprimis* ex parte Mutuatarii vere culpa intervenisse in non solvendo præfixo tempore. *Secundo*, pœna imposita debet esse moderata, & culpæ proportionata. *Tertio*, mora interveniens circa non factam tempore præfixo solutionem debet esse non nimis modica, sed suo modo notabilis. Videatur præsens Auctor *lib. 5. Decret. Tit. 19. §. 5.*

40. Quæritur III. An pro sola carentia pecuniæ possit in Mutuo quidpiam exigere? Resp. negative. Siquidem carentia illa pecuniæ ad aliquod tempus est intrinseca & essentialis Mutuo; ergo sicuti pro Mutuo, ita & pro illa carentia nihil licite exigitur. Hinc Alexander VII. Anno 1665. jure condemnavit hanc ordine 42. Propositionem: *Licetum est mutuanti aliquid ultra sortem exigere, si se obliget ad non repetendam sortem usque ad certum tempus.* Nam falsitas hujus Propositionis patet ex proxime allata ratione. Similiter merito Innocentius XI. sequentem inter alias ordine 41. Propositionem damnavit: *Cum numerata pecunia pretiosior sit numeranda. Nullus sit, qui non majoris faciat pecuniam presentem, quam futuram, potest creditor aliquid ultra sortem a Mutuatario*

exigere, & eo titulo ab Usura excusari. Ita sonat Propositio damnata.

41. Nec urget, quod pecunia præsens, seu numerata videatur pretiosior numeranda. Resp. enim, hoc non accidere ratione pecuniæ secundum se præcise spectatæ, sed quatenus præsens pecunia est utilis ad negotiandum, lucrumque quærendum &c. Alioquin considerando pecuniam secundum se præcise, atque independentem a lucro cessante, & secluso omni damno emergente, periculoque amittendi sortem principalem, & difficultate istam recuperandi, tantundem est pecuniam jacere in propria, vel alterius cista. Quinimo securius pro parte mutuantis manebit pecunia illa apud Mutuatarium, ut, si furto, aut alio casu inopinato pereat, damnum Mutuatario emergat, non mutuantis, qui eam postea statuto tempore absque alia difficultate (uti supponitur) integram recipiet.

42. Neque etiam obstat *Reg. Minus. 204. ff. De Regulis Juris.* ibi: *Minus est actionem habere, quam rem.* Nam, ut recte notat Glossa ibidem, id procedit ratione dubii eventus executionis, & sententiæ incertæ, nec non & difficultatis in prosequenda actione intervenientis: alioquin enim seclusis similibus periculis, & incommodis locum habet *Reg. Is, qui actionem. 15. ff. Eod.* asserens: *Qui actionem habet ad rem recuperandam, ipsam rem habere videtur.*

43. Quæritur IV. An auctoritate Principum supremorum, vel consuetudine Provinciarum possit

possit in Mutuo quidpiam exigi ultra sortem? Ratio dubitandi est, quia inprimis Jure Civili videtur hoc concedi, ut *l. Placuit. ff. De Usuris.* ibi: *Placuit, Usuras licitas peti posse.* junctâ *L. Eos, qui C. Eod.* cum concordantiis. Deinde id convincere videtur praxis totius Romani Imperii, post Recessum Deputatorum Imperii Spiræ, Anno 1600. celebratum, & a Rudolpho II. confirmatum, quinque pro centum mutuo datis annuatim recipiens. Tandem Princeps supremus ob dominium altum potest per commune Statutum, seu Legem, aut etiam Rescriptum ex causa justa & publica transferre dominium rerum quarundam ab uno in alterum, ut patet in Præscriptione: ergo idem potest fieri in moderatis Usuris.

44. Resp. I. Quamvis valeat lex, quæ ad vitandum majus malum statuit certum modum Usuris, ne videlicet Usurarii sub aliquo prætextu lucri cessantis, vel damni emergentis &c. nimium a Debitoribus extorqueant: nulla tamen lege, vel consuetudine Provinciarum possunt Usuræ reddi licitæ. Prima pars est communis Doctorum, eamque tradit Engel *tit. De Usuris n. 10.* Sic enim Usuræ non approbantur ut licitæ, sed permittuntur duntaxat, ac nimius excessus earum cohibetur. Altera pars sequitur ex dictis *n. 15. & seqq.* quia Usuræ sunt prohibitæ Jure Divino, & naturali, cui nulla lege positiva, vel contraria consuetudine derogari potest *arg. cap. ult. De Consuetudine.*

45. Ad rationes dubitandi, & inprimis ad textus Juris Civilis dicitur, de mente Juris Civi-

Civilis varias esse Doctorum sententias, nam nonnulli volunt, Jure Civili esse quidem permissas Usuras, in quantum eas non punit, ad evitanda majora mala seu peccata, non tamen approbari tanquam licitas: prout simile quid contingit in publicis lupanaribus, & quibusdam aliis. Alii Jus Civile explicant de Usuris (ut vocant) compensatoriis, quidpiam ultra sortem exigentibus ratione lucri cessantis, damni emergentis, vel alterius iusti Tituli: non vero de Usuris lucrativis, hoc est, de iis, in quibus exigitur lucrum vi Mutui ultra sortem principalem. Quod si vero leges Civiles permetterent Usuras hasce lucrativas, dicendum, eas, seu foventes peccatum, esse correctas Jure Canonico *Clem. un. De Usuris.*

46. Ad Recessum Spirenses, & praxin Germaniæ respondet Engel *loc. cit. n. 20.* post Henricum Canisium *De Usuris c. 1. n. 9.* iure Imperii quinque pro centum permitti ex præsumptione lucri cessantis, damni emergentis, aut alterius iusti Tituli: unde communiter Summa illa dicitur peti & accipi per modum *Interesse.* Ac proinde, si pecunia revera fuisset otiosa apud mutuantem, & nihil intersit eam mutuo dari, volunt plerique (inquit Engel) talem non fore immunem ab Usura in Foro conscientiæ, ubi non ex præsumptione, sed ex veritate proceditur.

47. Dicitur notanter, volunt plerique: nam propter ultimam rationem dubitandi *num. 43.* allatam conantur aliqui hanc consuetudinem ab Usura excusare, eo quod excessus ille non
reci.

Quest. IV. An aliqui Tituli excusent ab Usura? 549

recipiatur præcise vi Mutui (hoc enim repugnat Juri naturali, ac Divino) sed ob auctoritatem supremi Principis, seu Reipublicæ, propter publicam utilitatem ob dominium altum validantis tale pactum. Ita Christoph. Haunoldus *Tom 3. de Just. & Jure tract. 9. c. 3. § 2.* citans Sa. *Contract. num. 4.* & Tannerum *tom. 3. disp. 1. quest. 7. dub. 3. num. 79.* atque illam ipsam sententiam novissime multis rationibus stabilire nititur Pichler in Candidato abbreviato Jurisprudentiæ sacræ *lib. 5. Tit. 19. num. 4.* & 5. allegans pro eadem Glettle, Placidum Böcken, pluresque alios.

48. Additur etiam *num. 46. aut alterius justitituli* : siquidem præter lucrum cessans, aut damnum emergens possunt intervenire nonnulli justitituli, annuatim accipiendi quinque v. g. pro centum, ac præsertim sequentes. I. Ob contractum Societatis, sive expressum, sive saltem implicitum, ac lege publica, vel consuetudine patria constitutum, in quo unus pecuniam, alter vero industriam confert : nam justum est, ut, si alius mediante mea pecunia negotietur, lucrumque honestum acquirat, virtute talis contractus Societatis mihi partem lucri attribuat. Engel. *tit. De Usuris. §. 3. num. 11.* Hoc ipsum plures Doctores concedunt, etiam de illo contractu Societatis, quo quis salva sorte principali, ac potestate dissolvendi pro libitu contractum ipsum dat mercatori pecuniam, ut is instituta negotiatione, sive lucrum inde capiat, sive damnum patiatur, in annos singulos

gulos teneatur certum quid solvere v. g. quinque pro centum, ita tamen, ut soluto illo modico alter velit, debeatque semper esse contentus, non considerato majori lucro, si quod inde mercatori advenerit *Layman. lib. 3. tract. 4. cap. 18. num. 11.* post Hostiensem, Navarrum, Covarruviam, & alios. II Ob contractum Census, si debitæ conditiones concurrant, posse annuam pensionem juste exigi, amplius patebit ex proxime dicendis *Quest. 6. per totum.*

Et quidem passim fatentur Doctores, contractum in aliqua Regione usitatum, & a Viris etiam probis atque honestis celebrari solitum non facile condemnandum esse iniquitatis, simulque ex parte rudiorum sufficere, si implicite intendant justum talem Titulum, unde consuetudo illa ortum habuit, aut velint contrahere modo, quo de jure possunt, meliori. Quodsi quis autem ex mutuata pecunia sua lucrum quærat præcise vi Mutui, id nulla ratione potest a peccato excusari, cum repugnet Juri naturali, ac Divino.

Additio 1.

*Quær. V. An Anatocismus, seu Contractus ille sit Usurarius, quo ex ipso Interesse non persoluto exigitur novum Interesse? Casus pro majori claritate figurari potest sequens. Petrus dedit Paulo mutuos bis mille florenos; ubi in Germania vel ob præsumptum titulum lucri exinde cessantis, vel etiam juxta alios
ob

Quest. IV. An aliqui Tituli excusent ab Usura? 551

ob auctoritatem Principis vi Domini alti ad evitandas lites & scrupulos alias circa lucri cessantis quantitatem orituros &c. absolute sic statuentis, pro quolibet numero *centenario* florenorum deberent quolibet anno a Debitore solvi quoad Interesse *quinque*, & sic pro bis mille florenis *centum*: in hoc casu, si Paulus, anno elapso dictum Interesse centum florenorum non solveret, Quæritur, an Petrus non possit in annum futurum loco *ipsius Interesse centum florenorum* exigere quinque florenos tanquam novum Interesse, & sic deinceps annis sequentibus? Resp. Talem contractum fore Usurarium, quia in Jure reprobatur ille titulus, quo Usuræ novæ ab ipsis Usuris exiguntur, uti textu claro deciditur, *L. Ut nullo modo. 28. C. De Usuris.**

Additio II.

* Ast promoveamus casum ulterius, ponendo, quod dictus Paulus Debitor jam decem annis nullum solverit ex Capitali Interesse, ita ut præter Capitale bis mille florenorum ipsum Interesse intra hoc tempus debitum jam ascendat ad mille florenos: modo autem, decennio elapso, tandem Paulus, vel Hæres ejusdem vellet solvere Petro ex capitali mille florenos, ita ut adhuc in futurum deberet solum medietatem Capitalis, & mille florenos ratione dilati per decennium Interesse. Quæritur, an Petrus teneatur hos mille florenos pro medietate Capitalis accipere, vel potius,
num

num possit a Paulo prætere, ut eosdem mille florenos solvat tanquam debitum Interesse intra decennium conficiens dictam Summam?

Resp. Paulum Debitorem hic agere astute, circumveniendi suum Creditorem : etenim dum videt, quod Petrus Creditor nequeat bona conscientia ab ipso Interesse, jam ad mille florenos intra decennium ascendente, exigere novum Interesse, bene vero a toto Capitali, libentius vult restare deinceps Debitor medietatis ex parte Capitalis, & totius Interesse, quam solvendo ex integro Interesse remanere Debitor totius Capitalis; nam in primo casu obligaretur deinceps annis sequentibus tantum pro interesse solvere quinquaginta florenos, cum ex capitali non plures deberentur, quam mille : quoad restans autem Interesse nequiret exigi novum Interesse. Econtra in secundo casu remanente Capitali bis mille florenorum, deberet adhuc singulis annis pro Interesse solvere centum florenos, uti calculanti patet. Et hinc in simili casu Petrus Creditor potest obligare Paulum suum Debitorem, ut potius antea totum Interesse, & postmodum demum Capitale solvat, prout in Jure Canonico *lib. 3. Decret. Tit. 23. num. 44.* deducitur *L. In his ff. De solutionibus.* *

Additio III.

* Quær. VI. An sit Usura, ita ut nullo Titulo excusari queat, si multa Interesse, ex principali sorte nondum soluta, computentur
in

Quest. IV. An aliqui Tituli excusent ab Usura? 553

in novum aliquod Capitale, ex quo dein tanquam Capitali exigatur novum Interesse? ut clarius capiatur, insistendo casui præcedentis quaëiti indagatur, utrum Petrus v. g. Interesse illud, quod intra decennium a Paulo Debitore ex sorte principali non persolutum ascendit ad mille florenos, nequeat computare tanquam novum aliquod Capitale, ex quo singulis annis exigat Interesse quinquaginta florenorum, Titulo lucri ex non persoluto Interesse cessantis, & damni emergentis &c. Ratio dubitandi & affirmativam tenendi est; quia, si hos mille florenos Paulus Debitor tempore debito solvisset, eosdem Creditor aliis mutuasset, ex quibus tale Interesse conformiter praxi Imperii Romani recepisset.

Hoc tamen non obstante respondeo, etsi nequeat ostendi, talem praxin esse rejectam Jure naturali, aut Divino, reprobatur tamen saltem in contractu Mutui tanquam Usuraria Jure positivo civili, uti patet ex *L. 18. C. de Usuris*. ibi: *Ut nullo modo Usura Usurarum a Debitoribus exigantur &c. quapropter hac apertissima lege definimus*, NB. *nullo modo licere cuiquam Usuras præteriti temporis vel futuri in sortem redigere, & earum iterum Usuras stipulari*. Vide de hoc, uti & pluribus aliis materiis circa Usuras, si occurrant, in Jure Canonico *lib. 5. Decret. Tit. 19. præsertim §. 2.* Ego dubito, an hæc Lex ubique usu sit recepta; saltem in aliis debitis vidi practicari contrarium a Viris etiam conscientiosis, qui, dum Emphy-

N n

teutæ

teuæ ſeu coloni longo tempore Dominis directis non ſolverunt canonem annuum, eundem in ſimul computarunt in novam aliquam ſortem principalem, exigendo deinceps exinde annuum Interreſſe.

QUÆSTIO V.

De Pignore, & Hypotheca; ubi & de Antichriſi, & Pacto Legis Commiſſoriæ.

SUMMARIUM.

49. *Pignus, unde ſic dictum?*

(c) Quæſt. I. n. 2.

Quomodo differat ab Hypotheca?

50. *Pactum Antichriſeos, quid?*

51. *Eſt regulariter illicitum.*

52. *Niſi interveniat alius juſtus titulus.*

53. *Pactum Legis Commiſſoriæ, quid?*

54. *In Pignoribus an valeat?*

* *Cum aliqua Declaratione.*

49. **P**ignus appellatur a pugno, quia res, quæ pignori dantur, manu (ſeu pugno) traduntur: unde etiam quidam putant, pignus proprie rei mobilis eſſe, prout notatur *l. Plebs. 238. ff. de Verb. ſignif.* Porro Pignus accipitur vel pro re ipſa in pignus data, vel pro contractu, ac rezultante inde obligatione Pignoris, ut in ſimili dictum ſuperius de Mutuo. (c) Differt autem Pignus ab Hypotheca, quod Pignus proprie dictum ſit rei mobilis, Creditori a debitore traditæ ad præſtandum ſecuritatem
de

Quest. V. De Pignore, & Hypotheca ; Ca. 555

de solvendo debito, vel adimplendo promisso; Hypotheca vero sit rei immobilis, ut si alteri in securitatem solvendi debiti hypothecetur ager, domus, vel hujusmodi res immobilis. De cætero Pignus & Hypotheca pari ferme passu ambulant, & quod dicitur de uno, servata proportionem intelligendum est de altero. Quinimo allata quoque differentia non semper observatur; nam pignus quandoque attribuitur rei etiam immobili, quæ traditur Creditori *arg. l. 2 ff. De Religiosis, & sumptibus funerum. Ibi: Qui pignori dedit agrum.* Circa quod

50. Quæritur I. An pactum Antichriseos sit licitum, nec ne? Ubi sciendum est, Antichrisin esse pactum inter Creditorem & Debitorem, ut Creditor tamdiu pignore uti, & fructus ejus lucrari possit, donec debitum sibi restitutum sit. Quo prænotato

51. Resp. Cum communi, pactum Antichriseos regulariter esse illicitum, ac Usurarium. Ratio est: quia alioquin Creditor ultra pecuniam, quam mutuo dedit, aliquid lucrabitur causa solius Mutui, quæ est Usura, siquidem in tali casu Creditor lucraretur fructus ex Pignore. Hinc in Jure Canonico. *c. Cum contra. De Pignoribus.* habetur, quod *secundum sanctiones fructus restitui, & in sortem debeant computari.* Hinc etiam *cap. 1. & 2. De Usuris.* dicitur, quod sit Usura, lucrificare fructus rei pignoratæ.

52. Dicitur regulariter: nam possunt quandoque alii justii Tituli intervenire, ut liceat fructus ex pignore lucrari. Primus est: si

fructus ex Pignore, vel Hypotheca percepti non superent quantitatem pensionis, quæ Jure Censu, super eadem Hypotheca secundum morem Patriæ constituti, exigí potest. Secundus est; si Creditor fundum, qui Pignori destinatus erat, certo pretio emat cum pacto revendendi; nam tunc Creditor fit verus Dominus illius fundi, quamvis ipsum revendere teneatur, quando alter vult pretium principale refundere. His addi poterunt casus illi, in quibus ratione lucri cessantis, vel damni emergentis licitum est aliquid in Mutuo ultra sortem principalem exigere: item & nonnulli alii casus, de quibus Canonistæ.

53. Quæritur II. An in pignoribus licitum sit Pactum Legis Commissoriæ? Ubi notandum, quod Pactum Legis Commissoriæ dicatur illud; quo Creditor cum Debitore convenit, ut, si intra certum tempus non fuerit debitum solutum, Pignus pleno jure acquiritur Creditori.

54. Resp. Cum communi Doctorum, hujusmodi Pactum Legis Commissoriæ in Pignoribus non valere, sed veluti Usurarium reprobari, & quidem tam a Jure Canonico, *C. Significante De Pignoribus.* quam a Jure Civili, *l. ult. C. De pactis pignorum.* Ratio est: quia Pignus ordinarie plus valet quam ipsum debitum; unde ejusmodi Pactum vere est Usurarium. Debet proinde in tali casu Pignus vendi, ac pretium sortem principalem excedens
ipfi

ipsi Debitori restitui : sicuti observantur in Montibus Pietatis, si debitum tempore definito non solvatur. Nonnulla alia, quæ de Pignoribus dicenda forent : potius ad Juris Interpretes examinanda pertinent, quam ad Theologiam Moralem.

Additio.

* Id unicum adhuc notari velim circa Pactum Legis Commissoriæ, quod, dum statuitur, vendito Pignore pretium, sortem principalem excedens, debere restitui Debitori, id non ita intelligendum veniat, quasi præter sortem principalem, antea mutuatam, alias nihil pro Interesse solito, & a Jure, ac legitima consuetudine, vel ratione lucri cessantis, aut damni emergentis, vel propter moram (si tamen de mora punitoria conventum fuerit) retineri possit. Plura de Pacto Legis Commissoriæ vide lib. 3. Decret. Tit. 21. §. 2. num. 55. & seqq. *

QUÆSTIO VI.

De Censibus, & an sint liciti?

SUMMARIUM.

- 55. Census quid?
- 56. Censuarius & Censualista, quis?
- 57. Census divisiones.
- 58. Census reservativus, quis? & an liceat?
- 59. Census realis, & personalis, quis?

60. *Census perpetuus, redimibilis, & irredimibilis, Census temporalis, & Census vitalitius, quid?*
61. *Censum consignativum esse licitum, ostenditur auctoritate.*
62. *Ratione idipsum probatur.*
63. 64. 65. *Conditiones Jure natura requisite ad Censum.*
66. *Alie Conditiones ad Censum Jure Ecclesiastico requisite.*
67. *Quoad has tamen attendenda locorum consuetudo.*
68. *Census personalis, an licitus?*
69. *Solvitur obiectio contra Censum.*
70. 71. *Inter Censum & Mutuum differentia multiplex.*

55. **C**ONCL. I. Dimissis variis aliis acceptionibus, *Census* in proposito idem est, ac *jus contractu aliquo constitutum, percipiendi annuam pensionem ex re, vel persona alterius.* Ita in re communis. Nam quamvis interdum ipsa pensio vocetur *Census*, proprie tamen loquendo *Census* non est ipsa pensio, sed *jus eam exigendi.* Et hinc, si per contractum *Censualem* quis vendat *Censum*, non vendit pecuniam, aut fructus annuos, sed *jus quoddam, ratione cujus emptor Census potest annuatim exigere certam pecuniam, aut fructus ex re alterius.*

56. Porro venditor *Census* (id est ille, qui accepta certa pecuniæ quantitate supponit rem suam *Censui*, sese obligando ad solvendam annua-

nuatim certam pensionem ex ea) dicitur *Censualis*. Qui vero pretium dedit; sicque Censum, seu jus percipiendi pensionem annuam ex re alterius emit, vocatur *Censualista*.

57. CONCL. II. Census varie dividitur: & primo quidem in reservativum, & consignativum, deinde in realem, & personalem, in perpetuum, ac temporalem, & hujusmodi. Ita communis.

58. *Census reservativus* dicitur, cum quis rem suam, pleno jure domini (id est, tam quoad dominium directum, quam quoad utile) transfert in alium, donando, legando, vendendo, aut permutando, servata sibi annua pensione ex re illa præstanda. Et hunc esse licitum, desumitur ex *L. ult. C. de rerum permutat.* & patet exemplo Josephi, Ægypti Proregis, qui Ægyptiis dedit Terras, prius titulo Permutationis pro tritico subjectas dominio Pharaonis, sub annuo Censu Pharaoni præstando *Genes. c. 47.* *Census consignativus* dicitur, quando quis super bonis suis, quorum dominium directum, ac utile retinet, vel etiam super persona sua alteri jus pensionis annuæ consignat. Et potest hic Census alteri constitui mediante contractu Donationis, Venditionis, vel Permutationis, aut alio consimili, quamvis hic potissimum sit sermo de Censu, qui emptione constituitur.

59. *Census consignativus* subdividitur in realem, ac personalem. *Realis* est, qui fundatur super re v. g. super domo, agro, vinea tua, & ideo comitatur rem, ad quemcunque possessor-

rem perveniat, donec Census redimatur. *Census personalis* est, qui fundatur super certa persona obligante se ad annuam pensionem sine ordine ad aliam rem, ex qua pensio sit solvenda; quamvis interdum securitatis gratia fundus aliquis hypothecæ supponatur, ut ex eo præstetur pensio, si hæc a persona debitrice nequeat obtineri.

60. Insuper ratione temporis futuri dividitur Census in perpetuum, & temporalem. Perpetuus autem subdividitur in redimibilem, qui videlicet restituto per venditorem pretio potest redimi, & irredimibilem, qui amplius redimi nequit. Temporalis etiam subdividitur in eum, qui extenditur ad certum tempus v. g. ad triginta, vel 50. annos, & in eum, qui extenditur ad tempus incertum, utputa ad vitam unius hominis vel duorum, & hic *Census* proprio nomine dicitur *Vitalitius*.

61. CONCL. III. Census consignativus realis, sive perpetuus, sive temporalis, etiam vitalitius est licitus, ac neutiquam usurarius, si eo pretio fuerit emptus, quod vel lex taxavit, vel loci consuetudo approbavit. Ita omnes Doctores, & constat ex *Extravag. Martini V. & Calixti III.* quarum utraque habetur in Jure Canonico inter Extravagantes communes, *tit. de Emptione & Vendit.* ubi ex professo definitur, ejusmodi contractus Censuales, seu Census emptos, in quorum redditibus, ac fructibus præque Monasteriorum, Hospitalium, Ecclesiarum, & Beneficiorum Ecclesiasticorum fundationes, atque proventus dignoscebantur consistere,

stere, esse licitos, Jurique conformes, & vendentes eosdem, ad ipsorum solutionem Censuum, & reddituum juxta dictorum contractuum tenores efficaciter teneri.

62. Accedit ratio: quia Usura non committitur, præterquam in Mutuo. *arg. can. Si fœneraveris. 14. q. 3.* & patet ex ipsa definitione Usuræ *n. 11.* allata: atqui in Censu non intervenit Mutuum, sed verus contractus Venditionis, & Emptionis; nam Censuarius vendit sub certa pecunia ipsi Censualistæ jus percipiendi fructus aliquos ex suo agro, prædio &c. ergo, Confirmatur: quia Census est veluti pars quædam Ususfructus: nam continet jus percipiendi partem fructuum sive annuorum reddituum, quod jus est hic & nunc certa pecunia comparatum, non minus, ac donatione, vel titulo legati comparari potest.

63. CONCL. IV. Nihilominus, ut contractus Censualis sit licitus ac justus, Jure naturæ requiruntur sequentes conditiones. Prima est: ut Census constituatur in re frugifera, ut est ager, domus, & hujusmodi. Nam vi Census venditur jus percipiendi fructus aliqujus rei, & consequenter hæc debet esse frugifera.

64. Secunda conditio, Jure naturæ requisita ad contractum censualem, est ut justo pretio Census vendatur, & ematur. Hæc enim conditio ex natura rei requiritur ad quamcunque venditionem, & emptionem. Cen-

setur autem justum pretium, quod vel lege, consuetudine, aut saltem iis deficientibus, arbitrio proborum & prudentum virorum taxatum est: quale in Imperio communiter censetur esse centum pro quinque annuatim præstandis.

65. Tertia conditio: quod, si res Censui subjecta pro parte, aut ex toto pereat, vel in perpetuum (secus, si ad modicum tempus cum refusione fructuum alio tempore percipiendorum) infrugifera reddatur, etiam Censui ipse pro rata, juxta commensurationem, pro parte, aut ex toto pereat. Siquidem Censualista habet jus ad fructus rei, seu est Dominus hujus juris: quælibet autem res Domino suo fructificat, aut perit. Hinc si casu fortuito domus Censui subjecta pereat absque culpa Censuarii, perit Censui: secus, si pereat v. g. incendio ex culpa Censuarii: nam tunc is vel debet refundere pretium Censui, vel hunc super alia re immobili constituere; ut post Lessium *l. 2. c. 22. n. 88.* notat Pirhing. *tit. de Usuris. n. 80.* pluribus hanc conditionem explicans.

66. Præter has Jure naturæ ad Censum requisitas conditiones sunt nonnullæ aliæ, quæ vel in duabus Extravag. Martini V. & Calixti III. indicantur, vel in Bulla S. Pii V. quæ incipit: *Cum onus Apostolicæ* super Censibus edita (ac refertur *tom. 2. Bullarii Romani. Constit. 79. dicti Pont.*) de novo requiruntur, ut, quod Censui non nisi super re frugifera immobili, vel quæ pro immobili habetur, constituatur:
quod

quod Census imposterum non nisi redimibiles constitui possint: quod pretium Census augeri, vel novus super eadem re constitui non possit, & huiusmodi.

67. Verum hæ conditiones hic omittuntur, tum brevitatis gratia, tum quia quoad eas attendenda est locorum consuetudo, cum nonnullis earum, utpote mero Jure humano Ecclesiastico requisitis, per contrariam consuetudinem derogari possit. Et certe Bullam citatam Pii V. non esse ubique receptam, ut in Belgio, Gallia, Germania &c. censet Lessius *cit. c. 22. dubit. 13.* in quibus proinde locis non forent Usurarii census illi, qui aliter constituti sunt, ac in Bulla S. Pii V. præscribitur.

68. CONCL. V. Etiam Census personalis est licitus, quantum est spectata natura rei. Ita Lessius *loc. cit. n. 18.* Layman, & communior Doctorum, quamvis nonnulli teneant oppositum. Ratio est: quia & hic solummodo venditur jus annuatim percipiendi aliquid ex lucris, quæ Censuarius sua industria acquirit; ergo redit ratio superius allata. Additur vero, *quantum est ex natura rei*: siquidem juxta citatam Bullam S. Pii V. secundum quam Census non nisi in re immobili frugifera constitui potest, secus esset dicendum.

69. Objicies generatim contra omnes Censum. In venditione aut Emptione Censuum intervenit Mutuum virtuale, seu quasi Mutuum; ergo & Usura palliata. Antecedens pro-

probatur : nam in re idem est, emere pro 1000. florenis Censum annum 50. florenorum, ac mutuos dare 1000. florenos sub lucro 50. florenorum per singulos annos recipiendo, cum utrobique Summa capitalis salva maneat. Resp. negando assumptum cum sua probatione ; multiplex enim est differentia inter Censum, & Mutuum. Prima est : quia in Censu emitur jus percipiendi certos fructus ex re vel persona alterius : in Mutuo, utpote quod gratis fit, nullum tale jus emitur.

70. Secunda differentia inter Censum, & Mutuum est, quia Mutuatarius cogitur similem in specie, ac bonitate rem mutuam, seu sortem reddere, imo ad eam reddendam vi Mutui se obligat : secus fit in Censu, ubi Censuarius vi hujus contractus (secluso pacto redimendi ad arbitrium Emptoris, utpote prohibito per Bullam S. Pii V. aut nisi Censuarius velit sponte Censum redimere) non tenetur reddere sortem, sed duntaxat annuam pensionem.

71. Tertia differentia est, quia in Mutuo sub Usuris obligatio principalis est ad sortem reddendam, & accessoria ad Usuras : in contractu autem censuali principalis obligatio est ad reddendam pensionem annuam, nulla ad sortem, nisi quis velit Censum redimere. Tandem nullus justus Titulus potest assignari recipiendi aliquid ultra sortem vi Mutui, ut patet ex dictis n. 19. & *seqq.* secus fit in Censu juxta proxime dicta.

QUÆ.

Quæst. VII. Quid, & quotuplex sit Cambium, &c. 565

Q U Æ S T I O VII.

Quid, & quotuplex sit Cambium, & an
licitum?

S U M M A R I U M.

72. Cambium, quid?
73. Et quomodo differat a Mutuo? Cum Additione.
74. Campsor, & Campsarius, quis?
75. Cambium reale, & siccum.
76. Cambium minutum, & Cambium locale, seu per litteras, quid?
77. In Cambio minuto licite aliquid accipit Campsor.
78. Tituli in eo plus accipiendi, quam dandi.
79. An pecuniam auream alteri solvendam liceat nuntio prius permutare, retento lucro?
80. Limitatur solutio.
81. Etiam in Cambio locali licite Campsor aliquid lucratur.
82. Titulus accipiendi plus in Cambio locali,
83. Alii Tituli.
84. Campium siccum est illicitum, ac usurarium.
85. Quid de conditionibus Cambio reali prescriptis?
• Qualem pretium sit justum respectu Cambii?

72. **C**ONCL. I. Cambium generatim idem est, quod permutatio: sed ex usu vulgato, & quantum attinet ad propositum, acci-

accipitur pro permutatione numismatum, foletque communiter definiri, dicendo: *Cambium* est permutatio pecuniæ pro pecunia.

73. Differt autem Cambium a Mutuo, quod contractus Mutui unica pecuniæ traditione perficiatur, quæ reddi debet post temporis intervallum: Cambium vero, cum sit quædam species Permutationis, *do, ut des*, non ante perfectum censetur, quam utrinque pecuniarum traditio facta sit. Deinde Cambium fit ob aliquam diversitatem pecuniarum ultro, citroque dandarum, cujus diversitatis ratio in Mutuo non habetur.

Additio.

* Item Cambium consistit in permutatione solius pecuniæ; Mutuum vero juxta dicta *Quest. I. n. 4.* potest consistere in quacunque re fungibili. Insuper Mutuum est contractus stricti juris, in quo creditæ pecuniæ usura, quatenus ob damnum emergens, vel lucrum cessans prætenfa, juxta *L. 24. ff. de præscriptis verbis.* non debetur saltem in foro fori, nisi in stipulationem deducta; econtra Cambium majores habet pro se præsumptiones, & favores: licet etiam ibidem (cum quantitas determinata damni emergentis, vel lucri cessantis sit difficilis probationis) in Cambiis extraordinariis, cum magnis Principibus institutis, consulatur, ut eadem conformiter §. 7. *Instit. de verb. obligat.* singulariter specificetur, ac insuper addatur

Quæst. VII. Quid, & quotuplex sit Cambium, &c. § 67

tur, quod contractus ille sit Cambialis; quoniam non desunt Doctores, cum Konigke, Werner, Franck &c. negantes, obligationes illas reputari tanquam Cambium, nisi hoc nomen, ly *Cambium*, in litteris vel explicite, vel saltem implicite occurrat.

74. Porro ille, a quo petitur pecunia permutanda, dici solet *Campsor*: alter vero, ad cuius petitionem pecunia ipsi commutatur, *Campsarius* appellatur.

75. CONCL. II. Cambium dividitur in reale, & ficcum. Ita communis. *Cambium reale* est legitima permutatio pecuniarum, ex qua iuste aliquid lucri capi potest. *Cambium ficcum* vocatur, quod non est verum Cambium, sed fingitur esse, eo quod imaginem quandam Cambii præferat: ut, quando habetur sola ratio temporis, aut quando fingitur alibi solutio facienda, & sit eodem loco cum usura. Et dicitur *ficcum*: quia caret humore, seu iusto titulo ad pariendum lucrum. Unde huiusmodi Cambia ficca, tanquam usuraria damnavit S. Pius V. in Bulla de Cambiis edita, quæ incipit: *In eam pro nostro.* (& habetur Tom. 2. Bullarii Romani. Constit. 118. dicti Pont.) quamvis cæteroquin in ea appellet *Cambiorum usum legitimum*, & quem necessitas, publicaue utilitas induxit: quod de Cambiis realibus, riteque usurpatis intelligendum.

76. CONCL. III. Cambium reale subdividitur in minutum, & locale. *Cambium minutum* est permutatio numismatum diversæ rationis,

tionis, & speciei, ut, si major pecunia, utputa Ducatus, cum minore, vetus cum nova, patria cum externa, aurea cum argentea, argentea cum cuprea, vetita cum legitima permutatur. Et dicitur *Cambium minutum*: quia in eo frequentius pecuniæ grandiores cum minoribus commutantur v. g. Ducatus, vel Thalerus cum sestertiis, aut crucigeris. *Cambium locale* est illud, in quo pecunia præsens commutatur cum pecunia distante in alio loco; hocque duplici modo contingere potest, nimirum, ut vel Campsor det pecunias Campsario in hoc loco e. g. Monachii, ubi defacto iisdem Campsarius indiget, & iterum ab eodem recipiat in alio loco, in quo suas Campsarius pecunias habet, puta Romæ; vel e contra, ut Campsor in hoc loco recipiat a Campsario pecunias, & huic in altero loco iterum per suos Factores, aut Correspondentes tribuat. Et hoc ultimum dicitur etiam *Cambium per litteras*, quia nimirum litteræ dantur, quibus mandatur Correspondenti, ut in altero loco pecunias solvat.

77. CONCL. IV. In Cambio minuto licite aliquid, lege definitum, accipit Campsor a Campsario supra valorem nummi permutati. Ita omnes Doctores. Siquidem, ut bene notat S. Pius V. in Bulla proxime citata, hujusmodi Cambiorum usum necessitas, publicaue utilitas induxit: alioquin enim advenæ, & peregrini in terris alienis vix possent aliquid emere; cum non eadem moneta ubique

fit in usu, ac proinde non usualem oportet commutare pro usuali mediante isthoc Cambio minuto.

78. Porro titulus in Cambio minuto accipiendi plus, quam dandi est multiplex. Primus est locatio operæ & obsequii, quod Campsor præstat congregando omnis generis pecunias, quæ permutari petentibus possint, atque paratum se præbendo ad easdem commutandas secundum Campsariorum voluntatem. Alter titulus est lucri, vel commodi cessantis: nam sæpe accidit, ut unum genus monetæ plures, easque pretio æstimabiles commoditates habeat, quam alterum. Tertius est labor numerandi pecuniam. Plures similes titulos refert Lessius l. 2. cap. 23. dubit. 2.

79. Quæres, an, si famulo, vel nuntio tradam centum Ducatos in auro, ut solvat meo creditori, non curans, qua specie id fiat, & ille Ducatos illos prius commutet pro moneta argentea cum lucro, eaque postmodum solvat Creditori, retento lucro, licite id fiat, vel potius teneatur talis ad restitutionem illius lucri? Resp. talem non teneri ad restitutionem lucri. Ita Lessius loc. cit. n. 18. & alii. Ratio est: quia illud lucrum est fructus industriæ, proveniens ex negotiatione pecuniaria, famuli industria & periculo facta, ac proinde nec Domino pecuniæ debetur, nec etiam suo Creditori, utpote cui integre per aliam pecuniam satisficit.

O o 80.

80. Dicitur notanter in casu posito, *non curans, qua specie id fiat* : nam si mens Domini erat, ut illam pecuniæ speciem, utputa centum Ducatos in auro, famulus suo Creditori traderet, eo quod cuperet illi gratificare, vel dare occasionem lucri, tunc peccaret famulus commutando pecuniam illam in aliam speciem cum lucro : quia ageret contra justam Domini intentionem. Unde, si exinde alteri sequatur damnum, tenebitur ad restitutionem, seu re-compensationem illius.

81. CONCL. V. Etiam in Cambio locali licite potest aliquid a Campspore lucrari, idque variis ex titulis : sic v. g. si Campsor Monachii accipiat a Campsario 100. florenos, datis eidem litteris, ut Romæ a suo Correspondente accipiat tantum 95. vel quid simile, cum detractio-
ne alterius iusti, & consueti Campsorum lucri sive auctarii, licite id fit. Ita Doctores communiter : & patet ex citata Bulla S. Pii V. Siquidem hunc Cambiorum usum necessitas, & publica utilitas induxit, ne videlicet in terras remotas abituri summo cum incommodo, quin & periculo magnum pecuniæ pondus semper secum portare cogantur.

82. Cæterum causa, seu iustus titulus plus accipiendi, quam postea dandi, inprimis est accessorius Contractus locatæ operæ ad pecuniam formaliter, vel virtualiter transferendam in locum, quo Campsarius vult. Si enim Monachio Romam usque centum florenos transferre deberes, multum laborem, periculumque subiturus esses; hoc autem onere te libe-

rat

rat Campsor, cum in se recipiat obligationem numerandi tibi Romæ condictam pecuniam cum magna tua commoditate: atqui tale obsequium est pretio æstimabile, ut patet; ergo. Et ex hoc fit, ut, quo longius distat locus, ad quem Cambium instituitur, & quo periculosior via, eo majus auctarium exigi possit, & soleat.

83. Secundus titulus, quo lucrari potest Campsor in hoc locali Cambio, est assecuratio ac præstatio periculi. Siquidem Campsor accipiens hic pecuniam alio trajiciendam, non solum suscipit onus transferendi pecuniam illam, sed etiam periculum, ut, si pereat, non danti, sed ipsi Campsori pereat: atqui præstare tale periculum trajectionis, atque assecurationem est pretio æstimabile, ut constat; ergo. Accedunt alii tituli, ac præsertim illi, qui in simili de Cambio minuto procedunt, ac n. 78. referuntur.

84. CONCL. VI. Cambium siccum est illicitum, ac usurarium. Ita declaravit S. Pius V. in citata Bulla de Cambiis, quæ incipit: *In eam pro nostro*. Et talia sunt illa, in quibus ex intentione contrahentium post aliquod tempus cum lucro fit solutio in eodem loco, eo quod alter alibi pecuniam non habeat, ut jam n. 75. explicatum.

85. Tandem sciendum, quod S. Pius V. in citata Bulla quasdam condiciones in Cambiis realibus observandas præscripserit: verum notat Lessius cit. cap. 23. num. 93. quod eædem

paucis in locis, & forte nullibi (saltem quoad omnes condiciones) sint usu receptæ.

Additio

* Quær. Qualenam justum Cambii pretium sit censendum? Resp. I. Campsioribus Negotiatoribus, præsertim vi officii sui in bonum Reipublicæ constitutis, qui nunquam relinquunt pecuniam otiosam, a Jure Civili *L. 26. §. 1. C. de Usuris.* concedi *bestem*, seu octo pro centum florenis: a Diana autem *Traët. 8. Resolut. Moral. de contractibus. Resol. 6. & seq.* & a Gail *lib. 2. Observat. 6. n. 3.* etiam ultra, pro ratione majoris vel minoris laboris, aut periculi, vel lucri cessantis, aut damni emergentis, respiciendo etiam ad curam in aggregandis variarum specierum monetis, atque ad expensas in transportatione scribendis, ac expediendis litteris, nec non in habendis & sustentandis famulis rei peritis, ac fidelibus faciendas. Quare generaliter loquendo Resp. II. ex la Croix *L. 3. Traët. Moral. part. 2. n. 1031.* Justum pretium esse illud, quod lege, vel legitima consuetudine, aut communi hominum proborum æstimatione taxatur spectata utilitate monetæ permutandæ, loci distantia, periculo viarum, ac copia, vel penuria pecuniarum, aut Mercatorum in aliquo loco. Potest autem ratione Cambii accipi pretium communiter taxatum, quamvis per accidens ipsimet Campsori talis pecuniæ translatio (ut hic e. g. Monachii recipiat a Campsario pecunias, quas ei per litteras Romæ iterum solvendas curat) sit valde utilis & commoda:

nam

nam ad hoc, ut communis aliqua æstimatio imponi possit, & pretium accipi, sufficit, quod talis translatio pecuniæ sit plerisque incommoda, nunc autem fiat in gratiam Campsarii: sic etiam a pari, si conduxisses Titium, ut equum tuum duceret Monachio Ulmam, quamvis is etiam ex alia causa eo proficisci vellet, foretque illi hic & nunc valde commodum uti hoc equo, posset nihilominus acceptare pretium conductionis. Ita ex Lessio, Layman & Sporer resolvit la Croix *loc. cit.* Illud tamen pariter ex Busenbaum ibidem sibi notet Campsor, quod, si Cambio, vel aliter pecuniam adulterinam accipiat sive ex ignorantia, sive ex inadvertentia, non possit illum aliis expendere, neque ex eo, quod deceptus sit, alios iterum decipere; cum actio, qua deceptus est, nullum ad hoc jus tribuat. *

Q U Æ S T I O VIII.

De Emptione, & Venditione.

S U M M A R I U M.

86. Emptio, & Venditio, quid?
87. Pretium rerum duplex, legitimum & vulgare.
88. Pretium legitimum consistit in indivisibili.
89. Pretium vulgare triplex, summum, medium, & infimum.
90. Pretii vulgaris justitia, unde desumenda?
91. Corollarium.
92. Causa mutandi pretii rerum.
93. Corollaria,

94. *Ratione Officii mercandi potest res pluris vendi.*

* *An etiam ob singularem affectum, vel specialem utilitatem Emptoris possit res pluris vendi?*

95. *Pro Foro Conscientie qualibet lesio in Emptione, & Venditione resarcienda.*

96. *Secus pro Foro externo.*

97. *Aut si lesio sit modica.*

98. *Aut aliud ex circumstantiis colligatur.*

* *Corollarium.*

99. *Res tanti valet, quanti vendi potest, quomodo?*

* *Non potest licite deveniri ad pretium summum per fraudes.*

100. *Invitus regulariter cogi non potest ad vendendum.*

101. *Fallit in casu publicæ necessitatis.*

102. *Atque ob publicum favorem.*

86. **C**ONCL. I. *Emptio est pactio pretii pro merce: Venditio e contra est pactio mercis pro pretio. Ita communis, & desumitur ex §. 1. Instit. De emptione. Tria siquidem ad substantiam Emptionis & Venditionis requiruntur. Primo res, quæ veneat, sive ea nunc existat, ut equus, vacca; sive sit futura, ut fructus nascituri, item jura, & actiones: nam hæc omnia nomine mercis, seu rei venalis intelliguntur. Secundo requiritur pretium; nam sine pretio Venditio nulla est, debetque simul pretium in numerata pecunia consistere; alioquin enim non Venditio & Emptio, sed rerum*

rerum Permutatio foret. Tandem ad Venditionem & Emptionem requiritur pæctio, id est, ut in rem vendendam, & pretium pro ea præstandum Venditor & Emptor contentiant.

87. CONCL. II. Pretium rerum generatim est duplex, unum legitimum, quod scilicet a Magistratu est taxatum, alterum vulgare, quod ex valore rei plurimum iudicio dependet. Ita rursus communis, & patet inductione: sic enim, ut occurratur avaritiæ Venditorum, solet taxari in plurimis Regionibus pretium circa carnes apud Laniones, circa vinum apud œnopolas, vel circa cerevisiam apud Hospites, aut circa panem apud pistorum &c. Contra vero quoad merces respectu Mercatorum habetur pretium vulgare, nec illæ taxari ordinarie solent a Potestate publica.

88. CONCL. III. Pretium legitimum consistit in indivisibili, nec licet illud præterire. Ratio est: quia hoc est censendum verum rei pretium, quod a Magistratu definitum est, ne excedatur; simulque iudicium Magistratus, qui auctoritate publica, & boni communis intuitu tale pretium constituit, est præferendum iudicio populari. Intellige, dummodo mutatis circumstantiis copiæ, inopiæ, & similibus, Magistratus non sit notabiliter negligens in pretio legitimo mutando; nam alioquin lex censeretur iniqua, & posset res vendi pretio vulgari. Lessius *lib. 2. cap. 21. num. 14.* & alii. Videatur etiam in simili emergentia utiliter *lib. 3. Decret. titul. 17. §. 5. num. 135. & seqq.*

89. Pretium vulgare econtra non conſiſtit in indiviſibili, ſed habet quamdam latitudinem. Hinc fit, ut pretium vulgare juxta Doctores communiter ſit triplex, videlicet ſummum, medium, & infimum. Siquidem pretium vulgare plurimum pendet ab æſtimatione, & affectu hominum, qui ſubinde variis de rebus varie judicant, & aliqui æſtimant novem florenis, alii æſtimant decem, alii undecim.

90. CONCL. IV. Loquendo de pretio rerum vulgari generatim, juſtum mercis pretium eſt, quod loci conſuetudo approbat ſecundum communem hominum æſtimationem, quæ quidem æſtimatio deſumitur ex abundantia vel penuria illius mercis, atque ordinaria acquirendi facilitate, utilitate vel uſu, aliisque hujusmodi circumſtantiis. Ita in re communis. Hinc

91. Inferunt Doctores, quos citat, & ſequitur Layman *lib. 3. tr. 4. c. 17. num. 9.* eum nihil contra juſtitiam peccare, qui frumentum pretio conſueto vendit conſcius, brevi tempore ſuperventuram frumenti copiam, vel hoſtium incurſionem, aut hujusmodi, ſi hæ cauſæ minuendi pretii publice ignorentur. Ratio eſt: quia rerum pretia non ex privata unius, aut alterius hominis notitia vel æſtimatione, ſed ex communi hominum æſtimatione ac ſenſu accipienda ſunt. Idem de ſimilibus dicendum.

92. CONCL. V. Variæ cauſæ ſunt ob quas rerum venalium pretia augeri, vel minui ſolent.

lent. Ita communis. Sic enim passim penuria mercium, multitudo emptorum, & paucitas vendentium auget rerum pretia: ac contra mercium abundantia, multitudo vendentium, & paucitas emptorum minuit pretia. Hinc in transitu alicujus Principis cum magno comitatu rerum pretia accrescere solent: in fine autem nundinarum, dilapsis Emptoribus, merces vilius emuntur: idem fit tempore pestis, & post partam ab hostibus victoriam.

93. Similiter merces, quæ sub hasta venduntur, minoris æstimari solent, quam quæ in propria Officina quærantur, & rogantur. Item merces, quæ per partes venduntur, carius distrahuntur ob majorem molestiam, minusque lucrum, quam quæ in magna quantitate. Sic etiam ob singularem affectionem, aut commoditatem, quam Venditor ex re vendita habet, eaque in gratiam Emptoris se spoliatur, potest res carius vendi; & contra, si Emptori commodum non sit emere, sed a Venditore rogetur, ob hanc circumstantiam aliquantulum minuitur pretium mercis.

94. Tandem, ut taceantur plures alii Tituli variandi pretia rerum, licitum est rem pluris vendere ratione officii mercandi. Sic enim mercatores possunt paulo pluris vendere, quam ab aliis vendi soleat, qui non ex officio, sed ex occasione aliquid vendunt. Ratio est: quia pretio est æstimabile, quod illi ex officio curas, laboresque in rebus conquirendis, conservandis, & distrahendis assidue impendant, &

quidem cum periculo, ne aliqua merces tractu temporis ipsis pereant. Solet etiam a Mercatoribus augeri pretium, si in obtinenda solutione prævident difficultates, molestias, labores &c. vel si ipsis ex dilata solutione obveniat lucrum cessans, aut damnum emergens. Videatur fusius in Jure Canonico lib. 3. Decret. titul. 17.

Additio.

• Utrum autem possint Venditores augere pretium suæ mercis etiam exinde præcise, quia cognoscunt, apud hos, vel illos Emptores in particulari residere specialem affectionem aliquam erga dictas merces, vel quia vident, dictos Emptores singularem utilitatem, quam alii communiter non haberent ejusdem Communitatis, reportaturos, alia foret Quæstio, & ratio affirmandi videtur; quia juxta dicta n. 93. ob specialem affectum Venditoris erga mercem potest augeri pretium mercis: cur ergo non pariformiter ob specialem affectum Emptoris erga eandem? Hoc tamen non obstante

Resp. cum communi, talem praxin esse illicitam, & restitutioni obnoxiam, saltem si affectus ille erga mercem est tantum particularis respectu unius vel alterius Emptoris. Ratio est: quia nemo cogitur emere suam propriam commoditatem, ut recte advertit D. Thomas 2. 2. q. 77. art. 1. Item Venditor non potest vendere, nisi quod præcedenter suum est: .

est: atqui affectus ille, & commoditas, seu particularis utilitas, tenens se præcise ex parte Emptoris, non est quid suum, seu non est Venditoris; ergo. Unde patet disparitas inter hunc & alterum casum *n. 93.* relatum: nam si specialis ille affectus ante Venditionem teneat se ex parte Venditoris, puta, quia pretiosa pictura provenit a Majoribus Venditoris, vel ei donata à Principe, sicque specialiter æstimata, in illo contractu Venditionis & Emptionis se Venditor in gratiam Emptoris privat aliquo, quod antea suum erat; hincque exinde licite carius vendit mercem, dummodo præcedenter moneatur desuper Emptor: econtra vero illud non contingit, uti consideranti patet, si affectus ille, aut utilitas specialis se teneat ex parte tantum unius, vel alterius Emptoris. Dixi notanter, *ex parte unius tantum, vel alterius Emptoris*: nam si affectus ille erga mercem esset communis certæ cuidam Nationi, ac Populo, exinde jam cresceret in illa communitate æstimatio rei, hincque huic Nationi carius, quam alteri licite vendi posset. Ex quo Covarruvias, Castropalao, Salas, & alii apud Reiffenstuel *lib. 3. Decret. tit. 17. §. 1. num. 130.* approbant praxin illam, qua Europæi Indis, & Æthiopibus res vilissimas, puta acus, vel parvos cultellos (quos tamen Indi pluris, aurum econtra & gemmas necdum politas ob magnam copiam minoris æstimaunt) maximo pretio vendunt, qui excessus pretii sola computatione periculorum & expensarum in navigatione factarum, alias extra communem

nem majorem communitatis æstimationem vix justificari posset. *

95. CONCL. VI. In Foro conscientie omnis Venditio & Emptio, in qua latitudo justipretii exceditur, est iniqua, & lædens alterum tenetur ad restitutionem; nisi læsio sit valde modica, aut liberalis datio vel remissio ejus, qui deceptus fuit, saltem præsumpta accesserit. Ita D. Augustinus *lib. 13. de Trinit. c. 3.* estque communis Doctorum; id enim exigit Justitia commutativa, quæ in contractibus vult servari æqualitatem.

96. Dicitur, *in Foro conscientie*: quia in Foro externo ob multitudinem litium evitandam non succurritur alicui, nisi supra dimidium justipretii deceptus fuerit; nam tunc primum conceditur Actio Venditori contra Emptorem, ut vel rem emptam restituat, vel id, quod deest, justo pretio suppleat, prout habetur *l. Rem majoris. C. De rescindenda vendit. juncto c. Cum dilecti. & c. Cum causa. De Emptione.*

97. Dicitur ulterius, *nisi læsio sit valde modica*: nam tunc non tenetur quis ad restitutionem ob levitatem materiæ. Quinimo, quia durum est inter homines, in contractibus semper observare exactissimam justitiam, simulque modus commutantium quasi fundatus sit supra illud Legis naturæ: *Quod tibi vis fieri, alteri facias*: hinc Doctor subtilis 4. *dist. 15. quest. 2. art. 2.* notat, ferme omnem contractum concomitari aliquam donationem, & mox subjungit, *satis probabile esse, quod, quando contrabentes sunt mutuo contenti, mu-*

Quest. VIII. De Emptione, & Venditione, 581

tuo volunt sibi remittere, si secundum aliquid deficiunt ab illa iustitia requisita. Et hanc doctrinam communiter recipiunt Doctores, ac ex ea Layman, loc. cit. num. 6. format hanc Regulam In dubio est estimandum, quod contrahentes invicem remittere & condonare velint, si in contractu inequalitas modica, & non admodum notabilis accidat.

98. Secus est dicendum, si sit notabilis inequalitas: tunc enim non est præsumenda donatio vel remissio, nisi ex circumstantiis de liberali donatione, aut ultronea remissione possit sumi conjectura: ut si emptor cognatus sit Venditoris, & alias benefacere solitus, aut si læsio facile potuit deprehendi, & hujusmodi.

Additio

* Ex hac Conclusionem inferes, graviter peccare, nec excusari ab onere restitutionis illos mercatores, opifices, & artifices, qui ut ipsos Dominos ad suas trahant officinas, servitiales eorum variis corrumpunt honorariis: postmodum vero in consueta specificatione debitorum, non advertentibus Dominis, notabiliter excedunt valorem rerum venditarum, ut sumptus propter eadem honoraria factos tali modo iterum occulte recompensent: nam similes non servant æqualitatem inter pretium & res venditas, cum invitis Dominis in Venditione illarum rerum transgrediantur notabiliter latitudinem justii pretii. *

* 99. Quæres. I. Quomodo intelligendum sit illud commune dictum: *Res tanti valet, quanti vendi potest?* Et illud, quod habetur *l. In causa cognitione. 16. ff. de Minoribus.* Ubi dicitur: *In pretio emptionis & venditionis naturaliter licere contrahentibus se circumvenire?* Resp. cum communi, huiusmodi dicta intelligenda esse de circumventionem intra limites iusti pretii, seu justæ æstimationis, quia iustitia pretii non consistit in indivisibili.

Additio.

* Verum, ut ista circumventio intra latitudinem iusti pretii liceat, atque ab onere restitutionis immunis sit, non debet deveniri ad pretium summum per fraudes v. g. per diminutionem ulnæ, mensuræ, vel ponderis &c. Ut totum clarius in exemplo eveniat, ponamus sequentem casum. Petrus Mercator libenter venderet merces suas pretio summo: quia tamen prævidet, exinde deficere Emptores, ut eorum major fiat confluxus, deinceps has merces apparenter venales exponit pretio infimo, occulte tamen pondera, ulnas, vel alias mensuras, quibus hæ merces dimetiuntur, ita diminuit, ut nihilominus vi talis diminutionis occultæ, consideratis considerandis ad pretium summum ascendatur. Talis circumventio nullatenus est licita, ut recte cum Molina, Diana & Sporer advertit Lugo *de Just. & Jur. disp. 26. sect. 8.* Ratio est, partim, quia taliter vendentes proprie non stant contractui cum Emptori-

toribus inito de vendenda e. g. integra legitima, & non corrupta ulna panni, vel integro pondere facchari, seu integra mensura olei &c. partim, quia per similem fraudem ipsos Emptores, sibi falso persuadentes, se merces apud Petrum pretio infimo comparare posse, illegitimo modo ab aliis Venditoribus abstrahunt: licet enim quilibet mercator suas merces laudare licite valeat, quamvis per illam suadam Emptores ab aliis Venditoribus abstrahat, non tamen id poterit facere per fallas imposturas, dolos & fraudes. *

100. Quæres ulterius II. An quis invitus cogi possit ad vendendum rem suam? Resp. cum communi, id regulariter loquendo fieri non posse. Ratio est: quia quilibet est Dominus rei suæ, sicque de ea disponere potest pro libitu, vel eam retinere prout sibi placuerit.

101. Dicitur, *regulariter loquendo*: nam sunt excipiendi aliqui casus, in quibus etiam invitus cogitur vendere rem suam. Primo quidem, in casu publicæ necessitatis: sic enim, si publica urgeat necessitas, v. g. tempore inopiæ frumenti, aut aliorum victualium ad usum quotidianum requisitorum, possunt iusto per Magistratum taxato pretio subditi cogi ad vendendum ejusmodi res pro sublevanda publica necessitate.

102. Secundo, ob publicum etiam favorem cogitur quis vendere rem suam: sic quippe, si domus v. g. vel fundus privatæ personæ necessarius sit ad constructionem, vel ampliationem Civitatis, vel Viæ publicæ, aut principis Palatii,

latii, sive Templi, Monasterii, Collegii, vel etiam Hospitalis, cogitur quis ejusmodi domum, vel fundum taliter necessarium justo pretio vendere. Siquidem in hujusmodi casibus favor publicæ utilitatis, vel necessitatis præponderare debet privatis commodis. Layman *lib. 3. tract. 4. cap. 17. §. 5. num. 34. & alii.*

APPENDIX.

Ad Quæstionem VIII. de Emptione & Venditione, in qua de hac materia adhuc ulteriora valde utilia, & practica per decem Additiones adjuncta continentur.

SUMMARIUM.

- * *Quis debeat pati damnum, si res emptæ determinata pereat ante traditionem? Additio I.*
- * *Quid sentiendum, si res indeterminata ante traditionem fiat deterior? Additio II.*
- * *Ad quem spectet lucrum, si res aliqua per tertium majori pretio vendatur, vel minori ematur, quam fuerit petatum? Additio III.*
- * *Occurritur Objectioni. Additio IV.*
- * *Ad quem pertineat lucrum de Chirographis minori pretio emptis? Additio V. VI. & VII.*
- * *An Mercatoribus, vel aliis liceat instituere Monopolia vel Propolia? Additio VIII.*

- * De Libris Mercatorum in ordine ad Emptionem & Venditionem. Additio IX.
- * De Evictione, Jure Retractus, de Pacto retro-venditionis, ac de Arrhis, aliisque remissive, Additio X.

Additio I.

* **Q**UÆRES I. Ad quem spectet damnum cujusdam rei determinatæ emptæ, si contractus Venditionis equidem fuerit absolutus, & in se perfectus, aut res illa pereat, antequam fuerit actu tradita, vel pretium solutum? Ante resolutionem Nota I. Quod alius contractus Venditionis & Emptionis sit absolutus, & alius conditionatus, seu quasi conditionatus. Prior censetur perfectus jam ante rei traditionem: nam iste contractus juxta communem solo consensu perficitur, quamvis cæteroquin ante rei venditæ traditionem &c. Emptori Dominium nondum acquiratur. Posterior vero nequidem perfectus censetur ante eventum conditionis. Nota II. Quod contractus quasi conditionatus reputetur, quando res emenda necdum in individuo fuerit determinata, prout contingere sæpius potest, si quidpiam ematur ex re consistente in pondere, numero & mensura: facit enim talis Emptio quasi hunc sensum conditionatum: Emam e.g. ex hoc acervo tritici 10. modios, si fuerint mensurati, ex hoc grege decem oves, si fuerint determinatæ in individuo: ex hac carne decem libras, si fuerint ponderate; unde, antequam facta sit mensuratio,

P p

deter-

determinatio, seu ponderatio, nondum censetur talis contractus perfectus, atque absolutus. Nos majoris claritatis gratia de contractu absoluto, & quoad res determinatas facto ponimus sequentem casum.

Additio II.

* Cajus Lanio cujusdam Civitatis proficiscitur incertum oppidum, ubi venales exponuntur a Rusticis boves ex quibus Lanio seligit in individuo duodecim, eosque emit absolute; antequam autem hi fuissent actualiter extraditi, aut pecunia Rusticis desuper data, superveniunt Hufari abigentes una cum aliis etiam illos duodecim boves.

Quæritur ergo, cuinam pereant, num Rusticis, vel Lanioni? Et videtur quidem ab initio eosdem perire Rusticis, sicque nec Lanionem teneri ad solutionem pretii, quia res quælibet Domino suo perit; atqui ante traditionem actualem, vel solutionem pretii Rustici adhuc sunt Domini boum; ergo. Hoc tamen non obstante Resp. Si illi duodecim boves Lanioni tradendi jam fuerint ex grege quoad individuum determinati, nisi aliter expresse fuerit conventum, tunc Lanioni pereunt; quamvis enim ante actualem traditionem horum Rustici adhuc sint Domini, ex speciali tamen Juris dispositione quoad contractum emptionis & venditionis damnum (uti pariter lucrum) ad emptorem, puta in præsentem ad Lanionem, spectat etiam ante actualem rei emptæ traditionem.

nem. Ita eruitur ex claris textibus Juris §. 3. *inst. de emptione & vendit. & L. Necessario. ff. de pericul & commod. rei venditæ.* Nec dicas: si quis ex acervo tritici (pata constante 100 modis) duodecim modios emeret, & postea ex dicto acervo duodecim modii in vermes abirent, tales modii non emptori, sed venditori perirent, neque obligaretur emptor venditori conditum dare pretium. *L. Quod saepe 35. §. 5. ff. de contrab. empt.* ergo etiam in nostro casu duodecim boves ab Hufaris ablati potius Rusticis venditoribus, quam Lanioni emptori peribunt, nec tenebitur Lanio solvere pretium.

Resp. enim negando consequentiam & paritatem. Disparitas est; quia illi duodecim modii ex acervo tritici nondum fuerunt admensi, sicque necdum contractus perfectus ac absolutus, bene vero duodecim boves ex grege determinati, uti supponitur in casu; alias enim, si nec boves, quinam in specie ex grege tradendi Emptori, fuissent selecti, haud dubie pariter nec hi perirent Lanioni Emptori, sed potius Rusticis Venditoribus. Vide de hoc fusius in Jure Canonico lib. 3. decret. titul. 17. §. 8.

Additio III.

* Quar. II. Ad quem pertineat damnum, vel lucrum, si ex re consistente in numero, pondere, vel mensura quidpiam adhuc indeterminatum ematur, interea tamen ante actua-
lem determinationem, aut ponderationem.

seu mensurationem tota illa res non quidem ex integro pereat, fiat tamen deterior, vel etiam melior? Resp. tam lucrum, quam etiam damnum (nisi Venditor fuerit in mensurando, aut determinando culpabiliter morosus) pertinere ad Emptorem: unde si Emptor contraxerit ex certo acervo tritici accipere duodecim modios, & postmodum totus ille acervus ante traditionem in corruptionem degeneret, teneretur Emptor nihilominus duodecim modios ex hoc ipso acervo a venditore mensurandos recipere, modo dictus Venditor in dando non fuerit culpabiliter morosus. Ita Franciscus Henno in sua *Theolog. tom. 2. tr. 2. disp. 7. q. 7. concl. 3.* nam venditor non censetur in contractu isto se aliter voluisse obligare, quam ad exhibendam rem talem, qualis citra suam culpam erit tempore actualis traditionis seu mensurationis &c. Ex quo cit. Auctor resolvit; si vinum venditum ante traditionem, aut mensurationem acescat, si frumentum degeneret in corruptionem, si boves, equi fiant macilentius, si eorum pretium decrescat, idque fiat sine culpa, aut mora venditoris, damnum illud obvenire emptori, sicut ipsi obvenit commodum, si vinum e. g. fiat generosius interea, aut carius &c.

Additio IV.

* Quær. III. Ad quem spectet lucrum, si aliqua res per Tertium tanquam per deputatum majori

majori pretio vendatur, vel carius ematur, quam Dominus rei vendendæ, aut ille, cui emitur, petierit? Casus ex resolutione hujus quaesiti eruendi possunt frequenter in Confessionali contingere, e. g. Dominus quidem dicit ad Proxenetam, videas, ut pro hac mea veste vendenda acquiras triginta florenos: Proxenetam autem vendidit eandem quadraginta, quaeritur jam, an decem florenos valeat sibi retinere Proxenetam, quoniam Dominus datis sibi triginta florenis satisfactionem omnimodam habuisse visus fuit, imo gratias egit? Item Ancilla ab Hera sua, acceptis quinque florenis, missa ad nundinas varia emit, & quidem gnara mercari pretio infimo e. g. quatuor florenis: interea tamen redeundo domum indicat, se comparasse pretio medio, puta quinque florenis, qua Emptione etiam Hera est contenta: cupit ergo Ancilla ex Confessario rescire, an excessum pretii infimi, puta unum florenum residuum possit sibi appropriare bona conscientia? Resp. in utroque casu, regulariter loquendo, nec Proxenetam, nec Ancillam posse bona conscientia retinere excessum pretii. Ita cum aliis Molina disp. 353. Lugo de Jure & Just. disp. 26. & Lessius lib. 2. c. 21. dub. 19. Ratio est: quia ordinarie, & regulariter existimantur similes constituti utiles negotiorum Gestores, respectu quorum, si Domini principales certum designarunt pretium, solum ideo fecerunt, ut non infra illud res vendatur, aut supra id res ematur, non autem quasi majus lucrum donare vellent ipsis deputatis, nisi ex verbis, vel aliis

circumstantiis hæc donatio erui posset, ut certe observatur in Jure Canonico *lib. 3. decret. tit. 7. §. 14. num. 428. & seqq.* ubi plura adhuc alia notabilia videri poterunt.

Nec dicas, talem Deputatum posse residuum lucri retinere ex ea ratione, quia ipsemet potest statim eam rem emere minori illo pretio, & sic emptam postmodum tanquam suam pretio majori, justo tamen, alteri iterum vendere, ac lucrum speciale ex hac negotiatione acquisitum sibi applicare. Resp. enim, præterquam, quod non ita soleant praticare fideles, & utiles negotiorum Gestores, talem excusationem etiam ex eo non procedere, quia ordinarie falsum est, quod tales Deputati actualiter sibi hanc rem emant; alias enim deberent pariter in se periculum hujus rei, si forsan ea casu fortuito periret, suscipere, quod tamen ægre facerent. Aliquid tamen minus notabile de extraordinario lucro talibus Deputatis, quando extraordinariam diligentiam quoad tam bonam mercationem adhibuerunt, subinde pro aliquali recompensatione admitterem, si alias Dominus, vel Hera fuerint valde tenaces, ita ut tales Deputati currendo, & recurrendo plateas plus in calcamentis non raro destruxerint, quam recognitionis exinde accipiant. Caute tamen procedendum, ne mentiatur iniquitas sibi.*

Additio V.

*Quær. IV. Ad quem spectet lucrum si Chirographa, seu Nomina per Tertium minori pre-

pretio emanant, quam foret ipsummet debitum in his litteris obligatoriis contentum? Supponitur hic, quod per Nomina, seu Chirographa intelligantur jura illa & actiones, quæ alicui, puta Creditori competunt ad petendam ab altero solutionem debitam, de quibus fufius discurret Casparus Manzius in suo Præsidio Creditorum *part. 3. per tot.* utiliter explicans Legem Anastasianam a suo Auctore Anastasio Imperatore sic dictam, ac præter Cardinalem Tuscum plures allegans Doctores. Hoc supposito Resp. lucrum ex similibus Chirographis minori pretio per tertium emptis spectare ad Emptorem, dummodo communiter talia Chirographa vere minoris æstimentur, puta, quia pro iis obtinendis communiter faciendi sunt sumptus majores, subeundi communiter extraordinarii labores, vel pericula deperdendæ ex integro sortis principalis ob ingruens e. g. bellum, aut sustinendæ communiter notabiles molestiæ ob absentiam, potentiam, tenacitatem, vel paupertatem, aliamve odiosam qualitatem Debitoris, sive, quia propter numerationem præsentis pecuniæ loco similium Chirographorum adest lucrum cessans aut damnum emergens. Ita sub his terminis communis, atque in Jure Canonico dictum fuit *lib. 3. decr. tit. 17. §. 3. n. 61.* Ratio assignatur ista: quia justum pretium rerum communi hominum æstimatione statuitur *L. pretia rerum. 63. ff. ad leg. Falcid.* Omnium autem prudentum judicio debitum, quod communiter absque difficultate, periculo, expensis, aut lucro cessante, vel

damno emergente &c. obtineri nequit, minoris, ac in se ipso est, æstimatur, adeoque etiam minori pretio comparari poterit: & consequenter, si postea per accidens exinde ille, qui similia Chirographa comparavit, majus lucrum reportet acquirendo e. g. integram debiti solutionem, id Emptoris erit.

Nec refert, quod ille tertius, qui dicta Chirographa comparavit, ob certam aliquam circumstantiam v. g. ob favorem Principis, vel ipsiusmet alterius Debitoris &c. possit absque omni prorsus difficultate, & periculo, nec non sine ullo lucro cessante, ac damno emergente integram debitorum solutionem obtinere: etenim hoc in particulari prorsus per accidens est, &, ut aliquid minori pretio comparari possit, sufficit, ut communiter minoris æstimeretur: sic etiam res aliqua sub hasta existens, & exinde communiter minoris æstimata minori pretio emi potest, quamvis sit ejusdem bonitatis, & ad eundem finem eodem modo deferriat, ac si a Mercatore pluris similem rem vendente comparetur.*

Additio VI.

* Dices. Ex hoc sequeretur, quod etiam ille v. g. Princeps, qui debita contraxit, possit talia Chirographa minori pretio emere, quia quilibet eo pretio rem comparare potest, quo communiter eadem res æstimari solet. Resp. dist. illatum; nimirum, si talis Debitor e. g. Princeps non sit ipsemet in causa, ut similia
Chi

Chirographa minoris æstimentur, conceditur quidem illatum ob rationem in objectione assignatam: secus vero dicendum, si foret in causa; tunc enim talis injuste damnificat suos Creditores, ut rem minori pretio vendant, adeoque tenetur simile damnum rescire ex titulo injustæ damnificationis.*

Additio VII.

*Ast ponamus (inquies) quod alicujus Principis plurimis debitis obæratı Officialis, puta Quæstor, Thesaurarius, vel alius administrans ærarium publicum non sit in causa debitorum a suo Principe contractorum, poteritne iste Officialis similia Chirographa communiter minoris æstimata ipsemet minori pretio emere, & postea sibimet ipsi ex ærario publico integram debitorum in talibus Chirographis contentorum solutionem præstare? Ad hoc dubium præfens Auctor P. Reiffenstuel in suo Jure Canonico *loc. cit. n. 64.* quamvis dicat, talem praxin esse periculosa; videtur tamen inclinare in affirmativam cum Layman & Lessio; quia similes Officiales in data hypothesi non sunt deterioris conditionis, quam alii, quando adeoque alii, etiam ipsi poterunt illa Chirographa eodem pretio comparare, & postea ex ærario publico, uti alios, ita & se ipsos ex integro solvere. Econtra Pichler *lib. 5. decret. tit. 19. num. 32.* videtur defendere negativam: quia talis Officialis Principis super ærarium publicum constitutus habet eandem obligationem solvendi debita Principis, ac ipsemet Princeps, &

consequenter, sicuti juxta dicta, ipsemet Princeps non potest Chirographa minori pretio a Creditoribus emere, si ipsemet est in causa, cur ea minoris æstimentur, ita nec talis ejusdem Officialis. Fundamentum istud meo judicio efficaciter urget in casu, quo similis Thesaurarius, qui habet propterea honestum salarium, ut Officium suum utiliter, ac fideliter administret, nescio quas excusationes & impossibilitates prætendit, si creditoribus principalibus ex ærario publico integra debita solvere deberet: econtra vero, ut quoad integram summam, in talibus Chirographis a se levi pretio comparatis, contentam sibi metipso ex ærario publico satisfaciatur, in dicto ærario publico facile sufficientia invenit media. Quod si autem formemus Casum, in ærario publico revera non haberi sufficientes pro debita solutione pecunias, hincque easdem Creditori principali urgenti, nec ulterius expectare volenti subministrari a Thesaurario ex suo proprio marsupio, emendo dicta Chirographa eo pretio, quo ob commune periculum &c. ex tunc æstimantur, difficile est, hanc facultatem emendi Thesaurario in data hypothesi denegare, cum vi Officii sui non videatur se obligasse ad hoc, ut, dum nihil est in ærario publico, nequeat ex proprio marsupio ipsemet emere Chirographa eo pretio, quo ex tunc juste æstimantur: modo cæteroquin bene observet, ne, dum denuo pecuniæ in ærarium publicum influunt, se in solutione hujus debiti anteponat aliis Creditoribus anterioribus, quibus Princeps citius,

ac prius, quam illi, a quo Chirographum emit, solutionem præstare deberet, de quibus vide supra *Tract. 8. dist. 4. quest. 1. post. num. 9. Addit. V. VI. & VII.*

Additio VIII.

* Quæres V. An Mercatoribus, vel aliis liceat instituere Monopolia, vel Propolia, & tali modo per Venditiones lucrum capere? Ante Responsionem nota, quod Monopolium sit vox Græca, latine idem significans, ac *Venditio unius*: censeturque tunc contingere, quando penes unum aliquem, aut paucos solos tota certæ cujusdam rei vendendæ potestas existit: e. g. quando non licet, nisi uni, vel paucis quibusdam coëmere, & iterum vendere tabacum, salpam, vinum, vel frumentum &c. Propolium est unius, vel nonnullorum in simul conspirantium prævia coëmptio certarum rerum, antequam hæ publice venales exponantur, ut exinde ob futuram in publico foro paucitatem Venditorum similium mercium possint res illas carius solito vendere, sicque magnum capere lucrum. H. N.

Resp. I. Tam Monopolia, quam Propolia privata, quæ nimirum tantum pro quæstu, & lucro unius vel alterius privati hominis instituuntur, sunt prorsus illicita, sicque nec tale lucrum bona conscientia, ac licite fieri potest. Ita patet apud illustriss. Cancell. de Schmid tom 1. *Semicent. 2. controvers. 39.* ex variis rigidissimis prohibitionibus Imperatorum, quibus concordat Jus Bavaricum agendo de bona Poli.

Politia lib. 2. tit. 11. art. 1. § 3. Ratio est: quia exinde fit major caristia, pretia rerum crescunt, sicque pauperes subditi misere premuntur. Voluit quondam (teste Schmid *loc. cit.*) magnus quidam Minister simile quodpiam Monopolium certæ cujusdam mercis, ne sua pecunia maneret otiosa, a principe impetrare, cui, dum Princeps ad consensum jam inclinaret, tam Theologi, quam Jurisperiti cordate responderunt, allegatam causam nullo modo esse justam ac legitimam pro concessione; cum ex illa nihil in utilitatem Reipublicæ redundet, econtra vero aliis pauperculis subditis pluribus, qui ex simili mercantia victum suum quotidianum quærebant, plurimum decedat.

Resp. II. Propolia, & Monopolia publica, quæ nimirum serviunt pro necessitate, vel utilitate Boni publici, auctoritate publica licite institui, & lucra exinde hausta illuc applicari possunt; sive dein Princeps ipsemet tale Monopolium exerceat, sive nonnullis paucis concedat, ut tamen notabilius lucrum ad bonum publicum refundant; ubi tamen in ultimo casu (uti recte notat Felix Potestas in examine Ecclesiastico *tom. 1. part. 2. num. 2505.*) Princeps rerum pretium justum conformiter judicio expertorum debet determinare, ne nimium similes Eucliones in taxando ad majus pro se ipsis lucrum capiendum excedant, sicque cives plus æquo graventur, prout non raro student similes Eucliones Principibus multa promittere, exinde autem, ut servant, & a suo officio non deji-

dejiciantur, miris modis subditos torquerè, & decipere solent. Ita sub his terminis communis. Ratio est: quia nihil videtur efficaciter opponi posse, quin in bonum Reipublicæ (e.g. ut exinde subditi non ita graventer collectis, seu steuris extraordinariis) valeant tales Principes sibi applicare illud lucrum, quod alias in Emptione & Venditione possent aliis suis subditis juste concedere. Ne tamen in his fiat excessus, & forsan tantummodo quærat a Principibus lucrum non tam pro competenti, ac statui conveniente sustentatione, quam potius pro se tantum privatim, & pro suo quæstu proprio, ac luxu &c. hisce illustriſſ. Cancell. intimus de Schmid *loc. cit.* memoratu dignum proponit exemplum in Theodosio (alii vocant Theophilum) Imperatore, qui ad suam Augustissimam Conthoralem similia Monopolia suadentem ita exprobrando fuit locutus: *Cum me Deus Imperatorem designarit, tu me Mercatorem facere contendis? Scio autem, Mercaturam privatis hominibus esse concessam, ut modum habeant tolerande vitæ. Quodsi Nos præter Imperii opes etiam mercatura emolumenta interceperimus, undenam subditi victum comparabunt? Ita ille.**

Additio IX.

*Quæres ultimo. Quidnam probent Mercatorum libri, in quibus continetur, pro re empti necdum ab Emptoribus solutum esse pretium? Resp. Etsi tales libri tanquam scripturæ privatæ, de Jure quidem contra scriben-

bentem, pro ipso autem regulariter non probent *cap. 14. de fide instrum.* Nihilominus testibus Gail, Lautterbach, Bruneman, & aliis apud Franciscum Schmier *lib. 2. tract. 3. cap. 6. sect. 3. §. 4.* de moderna consuetudine saltem semiplenam probationem faciunt, nisi aliunde reddantur suspecti. Ratio est: quia in similibus causis non agitur juxta strictos apices juris, sed ex æquo, & bono. Et hinc Judex, aliis probationibus deficientibus, posito, quod Emptores pretium jam esse solutum affirmarent, econtra vero dicti Mercatores negarent exhibendo desuper pro se suos libros, posset mentionatis Mercatoribus, si alias communiter habeantur pro Viris fide dignis, juramentum suppletorium deferri, quo deposito Emptores condemnarentur ad solvendum pretium. Quodsi Mercator conscribens jam obiisset, nihilominus hi libri propter mortem ejusdem fidem facerent pro Hærede similis Mercatoris etiam absque alio juramento, cum tantum importet mors, quantum juramentum, prout *lib. 2. decret. tit. 22. num. 218.* annotatur.

Additio X.

* Supereffent adhuc plura de Emptione, & Venditione, & quidem inprimis de *Evictione*, an nimirum, & quando Venditor debeat Emptori in contractu Emptionis cavere de damno ac interesse, si forsan res vendita foret aliena, & suo tempore evinceretur a vero Domino cui comparenti, ac rei vindicatione agent
debe-

deberet a Judice res illa restitui. Item secundo agendum restaret de *Jure Retractus*, seu Protimiseos, vi cujus proximus e. g. Venditoris consanguineus rem Tertio venditam potest retrahere, seu eodem pretio ipsemet emere. Item tertio dicendum occurreret de *Pacto retrovenditionis*, seu de Emptione cum onere reuisionis. Item de Arrhis contractui Emptionis, & Venditionis sæpe adjectis: præprimis de *Arrha pænali*, & *Arrha honoraria*, ac de *Arrha obligatoria*, quæ ultima datur in partem pretii, uti *pænalis* in pœnam non servati contractus, & *honoraria*, quam Venditor plerumque sibi pro honoranda uxore sua in stipulationem deducit. Quia tamen similia potius ad Jus Civile, & Canonicum, quam ad Theologiam moralem spectare dignoscuntur; ideo plura de his in præsentia non tractantur, & in emergentia casus benevolus Lector ad Jurisperitos remittitur, ubi specialiter legi poterunt præfens Auctor in *Jure Canonico lib. 3. decret. tit. 17.* Christoph. Chlingensperg. *lib. 3. instit. tit. 24.* & in *Jure Patrio Cancellarius intimus de Schmid in Commentariis tit. 6. & seqq.*

Q U Æ S T I O IX.

De Ludo, & Sponsionibus.

S U M M A R I U M.

103. Ludus dupliciter accipitur.
 104. Ludi contractus, an licitus?
 105. 106. 107. Tres conditiones ad justitiam
 Ludi requisita: ubi etiam de variis fraudibus.

108. *Ludere principaliter propter lucrum, an sit peccatum?*

109. *Alia responsio.*

110. *Lusus alearum est Clericis, & Religiosis prohibitus.*

111. *Per Lusum alearum quid intelligatur?*

112. *Lusus alearum etiam Laicis de Jure prohibetur.*

113. *Qui lucratur Ludo prohibito, an teneatur ad restitutionem?*

* *An in tali Lusu perdens teneatur alteri dare id, quod deperdidit, vel se exceptione tueri valeat?*

114. *Sponsio quid?*

115. *Certus de veritate, nequit Sponsionem inire;*

116. *Nisi postmodum incipiat dubitare,*

117. *Aut protestetur alteri.*

118. *Valet juramentum, vel votum non amplius ludendi.*

119. *Sed quale?*

120. *Violatio talis juramenti, quale peccatum?*

121. *Hoc amplius declaratur.*

* *Alia Additio de voto non ludendi.*

103. **Q**Uantum ad primum attinet, Ludus dupliciter accipitur. I. Pro dictis, vel factis, ad oblectationem animi destinatis. II. Pro contractu, quo ludentes inter se paciscuntur, ut victori cedat, quod uterque deposuit.

fuit. Et in isto posteriori sensu hic de Ludo agitur.

104. CONC. I. Ludi contractus jure naturæ est licitus, dummodo debitæ conditiones adsint. Ita communis. Ratio est: quia, sicut in potestate cujuslibet est, rem suam alteri donare absolute, ita etiam in alterum transferre sub quapiam conditione, sive ea fortuita sit, sive ex intentione pendeat. Quinimo, si Ludus debito modo instituatur, erit actus duarum virtutum, Justitiæ videlicet, ac Eutrapeliæ, simulque utilis esse potest ad vitandum otium, & quæ inde consequuntur mala. Layman lib. 3. tr. 4. c. 21. n. 1. & alii.

105. CONCL. II Tres potissimum conditiones requiruntur ad justitiam contractus Ludi. Primo, ut ludentes habeant liberam dispositionem rei, quam in Ludum deponunt. Hinc quando alter ludentium non potest rem depositam alienare, ut Religiosus invito Prælato (secus, accedente ejus consensu) & Filius familias non habens bona castrensia, vel quasi castrensia, neque alia a patre sibi concessa ad animi oblectationem, seu liberam administrationem, tunc is neque Ludo quidquam acquirere, neque perdere potest: unde, si lucretur, tenetur ad restitutionem; sicut & ille, qui ab eo lucratus est. Lessius lib. 2. de Just. & Jur. c. 6. n. 26. Layman n. 5. & alii.

106. Secunda conditio ad justitiam contractus Ludi requisita est, ut alter alterum per injuriam, ut puta minis, fraude vel convitiis ad

Q q

Lu-

Ludum non pertraxerit: alioquin enim, si ille sic pertractus perdat, alter est ei causa damni per injuriam, ac proinde tenetur ipsi ad restitutionem; ut docet Lessius n. 7. Cajetanus, Covarruvias, Sotus, & communior aliorum; etsi quidam non improbabiliter oppositum teneant, eo quod talis simpliciter voluntarie luserit, & solum secundum quid involuntarie, ac careroquin in illo lusu æque lucrari ac perdere potuerit, ut inquit Bonacina apud Sporer *tract. 6. in Decalog. c. 6. n. 65.* qui & id ipsum verum credit, si fiat solummodo inductio ad ludendum persuasionem, importunis precibus, aut levi tantum metu.

107. Tertia conditio justitiæ Ludi est, ut ludentes non utantur fraudibus contra leges Ludi; alioquin tenentur ad restitutionem ejus, quod sic lucrati sunt. Porro leges Ludi sunt, quas ipsi ludentes communi consensu inter se statuerunt, aut si nihil speciale statuerunt, quæ eo loco communi consuetudine sunt receptæ. Nihilominus astutiæ illæ, quæ vel communi consuetudine receptæ sunt, vel in quas expresse. aut tacite ludentes consentiunt, sunt licitæ: ut si quis, advertens se lucraturum, provocet adversarium ad duplum deponendum, aut si videat errantem in numerandis signis, & non moneat, quilibet enim suas duntaxat partes agit.

Additio.

*Econtra fraudibus contra leges utuntur, sicque lucrum, si quod exinde reportant, restitue-

stituerent obligantur. *Primo* Illi, qui plura signa, seu puncta, non advertente collusore, notant, seu numerant, quam a parte rei habent, sicque lucrantur. *Secundo*. Qui chartas de industria notant exterius, ut exinde in notitiam chartifoliorum sui collusoris deveniant. Quod si ante lufum non signassent, nec novissent, sed tantum inter ludendum easdem a tergo observare & noscere studerent; Sanchez, Lugo, & Diana apud Busenbaum hic putant, hanc fraudem esse licitam, atque in hoc lufores inter se convenire, cum etiam reliqui collusores, dummodo attendere velint, id ipsum observare possent. *Tertio*. Qui de industria (secus dic, si fiat casu, & ex negligentia collusoris) se ita collocant, ut alterius chartas inspicere possint, vel alios ex spectatoribus hebeant, qui ipsos de sorte suorum collusorum tacite signis admonent. *Quarto*. Qui suffurantur chartas meliores, vel arte quadam ita dextre componunt, ut illas in distribuendo accipiant, vel si falsificant aleas &c. Hi omnes (inquam) fraudes contra leges lufuum exercent, & nisi inter se ipsos aliter convenerint, atque expresse, vel tacite remittant, obligantur ad restitutionem lucri non solum acquisiti, verum etiam saltem illius, quod alii ab ipsis, alias certo victis, obtinuissent, si similis fraus non obstitisset. *Sporrer loc. cit. n. 66.*

Quod si vero dubium foret, utrum absente tali fraude alii quidpiam fuissent lucrati? Lugo apud la Croix *lib. 3. part. 2. n. 1081.* existimat, deceptorem ultra lucrum ab aliis acquisitum

non teneri restituere de suis plus ultra; quia est in possessione rei suæ, ad quam alii decepti non habent ullum certum titulum, quamvis Molina putet, etiam deceptorem obligari in eo casu præter lucrum aliquid addere de suo, si probabilius appareat, alios in lusu futuros fuisse alias victores, si alter non decepisset, quia hæc spes lucrandi apud collusores in eo casu erat pretio æstimabilis, quæ fuit ipsis per deceptorem injuste ablata.*

108. CONCL. III. An ludere principaliter propter lucrum sit peccatum, & quale? variant Doctores. Non desunt, qui id grave peccatum reputent, ut Gabriel, Abulensis, alique: quos pro hac sententia refert Lugo *disp. 31. de Just. & Jure sect. 1. n. 3.* Fundamentum eorum est: quia sic desideratur, & intenditur principaliter damnum proximi, quod pugnat contra illud decimum Præceptum Decalogi: *Non concupisces rem proximi tui.* Verum hæc sententia passim relinquitur, tum quia contra dictum Præceptum duntaxat est, desiderare rem proximi modo illicito, v. g. cupiendo eam acquirere per furta, rapinas, vel dolos, non autem modo licito volendo, ut ea res fiat tua per justum contractum, ut puta per emptionem, donationem, ludum &c. tum quia alioquin lucrum nullatenus intendi posset, ne quidem ut finis minus principalis, quod est contra communem sensum hominum,

109. Alii itaque multi volunt, ludere principaliter propter lucrum esse peccatum saltem
veniã-

Quest. IX. De Ludo, & Sponsionibus. 605

Quest. IX. De Ludo, & Sponsionibus. 605
veniale. Ita Navarrusc. 20. *Manualis num. 7.*
& 8. Azorius, & alii. Ratio eorum est: tum
quia finis Ludi est recreatio licita, non autem
lucrum: tum quia Ludus cum illa intentione
factus continet avaritiam. Cæterum quia de-
siderium lucri, nisi nimium sit, non semper
continet avaritiam, cum possit lucrum honeste
appeti, & procurari; hinc Lugo *cit. sect. 1. n. 4.*
ait, quod, quando debitæ circumstantiæ con-
currerent, non sit, cur damnetur peccati
venialis, qui propter lucrum principaliter lu-
dit.

IIIO. CONCL. IV. Nihilominus Clericis, &
Religiosis Jure Canonico prohibitus est Lusus
alearum, Ita habetur *Can. 43. & 44. Apostolo-*
rum, ac refertur *can. 1. dist. 35. ibi Episcopus,*
aut Presbyter, aut Diaconus aleæ atque ebrietati
deserviens, aut desinat, aut certe damnetur. Sub-
diaconus, aut Lector, aut Cantor similia faciens,
aut desinat, aut communionem privetur: similiter
etiam Laicus. Concordat textus *cap. Clerici*
officia. de vita & honest. Cleric. ibi: Ad aleas &
taxillos non ludant, nec hujusmodi ludis intersint.
Et Concilium Trident. *sess. 22. c. 1. de reform.*
ubi omnes antiquos Canones quoad hoc inno-
vavit.

III. Porro nomine Lusus alearum in jure
significantur omnes illi Ludi, qui magis fortuna,
quam arte & industria ludentium reguntur. Et
licet Doctores advertant, textus Juris allegatos
loqui de iis, qui non semel vel bis, aut ad bre-

tempus recreationis gratia, & in modica quantitate luserint, sed de iis, qui ejusmodi Ludo prohibito deserviunt, id est, crebro, & per longum tempus ludunt, nihilominus plerique notant, Religiosos adhuc magis Lusum alearum dedecere, simulque ab ipsis propter Statum perfectiorem, & scandalum posse gravius in hoc genere delinqui.

112. CONCL. V. Lusum alearum etiam Laicis est de Jure prohibitus. Patet hoc tum ex *cit. can. 1. dist. 35. tum ex l. alearum. C. de aleatoribus*. Ubi alearum usus generaliter prohibetur, adeo, *ut nulli liceat in publicis, vel privatis domibus, vel locis ludere, neque in genere, neque in specie* & si contra factum fuerit, nulla sequatur condemnatio, sed solum reddatur, & actionibus competentibus repetatur ab his, qui dederint &c. Hæcibi: cujus quidem saluberrimæ Constitutionis (quæ, utinam! ubique terrarum esset in vigore) ratio ibidem redditur: quia quidam sic ludentes proprias perdiderunt substantias, & consequenter blasphemare, id est, Deo maledicere conantur.

113. CONCL. VI. Utrum is, qui Ludo prohibito aliquid est lucratus, teneatur ad illius restitutionem, variant Doctores. Affirmant D. Thomas in 4 *dist. 15. q. 2. art. 4.* Richardus, & alii. Communior tamen sententia tenet, acquisita Ludo prohibito posse retineri, neque necessario in Foro conscientie restituenda esse, donec per sententiam Judicis restitui jubeantur. Ita Covarruvias in c. *Peccatum. de Reg. Jur.*

Jur. in G. §. 4. num. 1. Lessius cit. cap. 26. num. 17. Sannig, & alii. Ratio est: quia contractus Ludi Jure naturæ habet vim transferendi rerum dominium: Jus autem tum Civile, tum Canonicum, etsi prohibeat Ludum alearum, nulli tamen prohibet translationem dominii, neque irritum reddit contractum Ludi, sed solum concedit perdenti repetitionem in judicio, adeo, ut per sententiam Judicis recuperari debeat amissum; prout defumitur ex citatis supra num. 112. textibus juris. Unde inferitur, non sufficere, ut repetitio privatim fiat; aut etiam, ut fiat in Judicio, nisi sequatur condemnatio, qua victor jubeatur restituere: de hac enim loquitur *Jus loc. cit.* ac proinde ante secutam condemnationem Judicis victor nihil tenetur restituere. *Lessius num. 19. Layman cit. cap. 21. num. 2. & alii.*

Additio.

* Ponamus autem, quod ille, qui cum altero instituit lusum prohibitum, dum jam plurimas pecunias deperdidit, exinde magis incallescens luserit ulterius in defectu ulterioris pecuniæ præsentis credito, & quidem denuo infortunatus iterum notabilem quantitatem perdat. Quæritur, an victor possit cogere victum ad extradendas illas promissas credito pecunias, taliter, ut victus nequeat se defendere exceptione Legis?

Resp. Victorem in simili casu neutiquam posse cogere victum, qui se defendit exceptio-

ne Legis, quæ non solum in pœnam victoris, sed etiam in favorem ipsius devicti (ne tot depauperentur) lata est: si enim actualiter solvens in tali lusu prohibito potest apud Judicem pecunias solutas repetere, multo magis quoad necdum solutas poterit se defendere exceptione Legis: nam cui *damus actionem* (inquit Imperator *L. Invitus 156. ff. de Regulis Juris*) *eidem* & exceptionem competere multo magis quis dixerit. Videantur desuper, uti in variis aliis casibus occurrentibus extraordinariis la Croix lib. 3. part. 2. num. 1067. ac seqq. Sporer traët. 6. in Decalog. cap. 6. sect. 4. num. 83. & apud hos plures alii. Optandum sane foret, ut ad has leges tam salutare se reflecterent supremi Principes, & ubi tales ludos vel maxime prohibuerunt (ne nimirum per excessivam rerum suarum perditionem depauperentur Liberi cum Uxoribus, imò sæpius integræ Familiæ) pariter dictas Leges executioni mandarent. *

114. CONCL. VIII. Quantum ad alteram partem Quæstionis attinet, *Sponsio* est contractus, in quo duo aut plures de veritate, vel eventu alicujus rei contententes sibi vicissim aliquid spondent, ut ejus sit, qui veritatem sit assecutus. Ita in re communis. Et quidem Sponsionis contractus est Ludo valde affinis, ac proinde, quæ de Ludo dicuntur, possunt servata proportionem ad hunc contractum applicari.

115. Quæres autem, an certus de eventu, vel veritate rei possit nihilominus sponsionem inire, atque inde lucrum accipere? Resp. Regulariter loquendo non posse. Ratio est, quia tunc vel error dat causam contractui; neque enim quispiam censetur velle spondere cum eo, qui habet certitudinem rei: vel saltem non servatur æqualitas, cum hic, utpote certus, nulli periculo perdendi sese exponat, bene tamen alter.

116. Dicitur, *regulariter loquendo*: nam in primis ille, qui a principio certus videbatur de veritate rei, quam sustinebat, si postea altero pertinaciter contradicente, ac spondere volente, incipiat formidare, & dubitare, advertens jam alias contigisse, ut deceptus fuerit etiam in iis, quæ sibi prius certa apparebant, poterit tunc licite lucrari propter aliquale illud periculum, cui in sua existimatione se exposuit. Ita Lugo *cit. disp. 31. num. 79.* Molina & alii.

117. Deinde si habens certitudinem protestetur alteri, se esse certum, nec velle, nec posse spondere, eo quod nulli periculo se exponat, & tamen ille alius concedat, velitque spondere, non obstante certitudine illa, multi Doctores volunt, Sponsionem acceptari, lucrumque retineri posse. Rationem dant: quia tunc nulla intervenit fraus, aut injuria, sibi que debet alter imputare suam temeritatem. Sunt tamen alii Doctores, qui id negant, eo quod tunc

non servetur æqualitas, quæ requiritur ad contractum Sponsionis, ut uterque aliquale periculum subeat, possitque & vincere, & vinci. Lugo ibidem *num.* 18. & alii. In praxi expeditius erit, sequi dicta *n. preced.*

118. Quæres, quid sentiendum de juramento, & voto non amplius ludendi, vel spondendi? Resp. I. Quamvis Ludus secundum se sit res indifferens, & quæ potest bene vel male fieri, nihilominus votum, vel juramentum de abstinendo a Ludo validum est. Ita Sanchez *lib.* 3. in *Decalogum c.* 18. *num.* 1. Lugo *loc. cit. num.* 2. contra paucos alios, qui putarunt, votum vel juramentum de abstinendo a quolibet Ludo, etiam licito, esse invalidum, eo quod Ludus licitus sit actus virtutis Eutrapeliæ. Probatur autem conclusio a simili: quia valet votum & juramentum abstinendi a Matrimonio, quod tamen res bona est, & Sacramentum; ergo multo magis abstinendi a delectatione Ludi, ut quis Deo amplius vacare possit, vitareque peccata non raro inter ludendum fieri solita: nam hæc voluntas est de meliori bono.

119. Hoc tamen intelligendum est de voto, vel juramento deliberate facto, atque ad bonum finem ordinato: alioquin enim, sicut generaliter votum, vel juramentum de re indifferenti, atque in DEI honorem nullatenus conducente non valet, ita & in proposito fieret.

120. Resp. II. Quando violatio talis juramenti, vel voti sit grave vel leve peccatum, desumendum est ex intentione jurantis, vel voventis. Ratio est: quia votum, & juramentum est quædam privata lex, quam quis sibi ipsi propter DEUM imponit; ergo eate-nus aliquis obligabitur, quatenus intendebat sese obligare. Unde vovens, vel jurans deliberate, quod velit abstinere ab omni Lusu, sive illicito, sive licito, sive in magna, sive in modica quantitate, tenebitur abstinere ab omni: secus, si vovit, vel juravit solum abstinentiam ab illicito, vel Lusu magnæ quantitatis.

121. Resp. III. Quando non constat de expressa jurantis, vel voventis intentione, tunc ea ex ipsius fine desumenda erit. Ita Sanchez *loc. cit. num. 3.* idque declaratur inductione. Sic in primis, quando finis jurantis fuit, privare se temporali hac delectatione, ut peccata sua punire, Deoque magis servire valeat, & si non constat de alia ejus intentione, censetur sub hoc juramento omni Lufui, sive magnæ, sive parvæ quantitatis renuntiasse, & tunc, an fractio sit mortalis, vel venialis, dijudicandum est ex duratione Ludi: ubi, si Lusus non extendatur ad duas horas, Castropalao, & Tamburinus cum Sanchez *lib. 2. c. 18. num. 7.* excusant a mortali. Quod si finis jurantis, vel voventis fuit vitare jacturam pecuniæ, ipsamque prodigalitem, tunc ex quantitate pecuniæ Ludo expositæ pensanda erit quantitas culpæ; imo si tunc ludatur in levi duntaxat quantitate, nullum erit peccatum.

Addi-

Additio.

* Quæres ulterius, quid adhuc addendum sit circa votum non ludendi? Resp sequentia I. Si quis vovit eo fine, ut evitet rixas, blasphemias, aut juramenta, supposito, quod hæc alias nascantur ex lusu a se facto nomine proprio, talis poterit adhuc ludere pro alio, quia hic lusus non censetur in simili casu per votum exclusus. Item loquendo de se ipso, poterit tertio dare pecunias, ut is ludat loco sui, item poterit facere Sponsiones de hoc vel illo lucraturus; nam talis propriè non ludit ipsemet: adeoque in odiosis non est ad ista facienda extensio in his circumstantiis. II. Si quis in vindictam, ac signum malæ voluntatis & averfionis cum certo homine vovisset non ludere, votum tale non adstringeret, cum id non sit vinculum iniquitatis. III. Si quis vovisset non ludere cum certo homine, vel in certa domo &c. quia firmiter sibi persuadet, se cum isto homine determinato, vel in illa domo nil posse lucrari, simile votum pariter non teneret, cum foret de re vana, & quasi superstitiosa. Ita quoad omnia la-Croix lib. 3. part. 1. num. 454. & seqq. Secus tamen puto dicendum, si quis vovisset non ludere cum hoc homine, quia experientia jam fuit doctus, quod sæpius blasphemaverit ob mirabilem, & rixosum modum agendi ejusdem, si cum ipso lusus instituit. *

QUÆSTIO X.

De Contractu Societatis.

SUMMARIUM.

122. Societas quid?
Est frequens in negotiantibus.
123. Socii qui?
124. Societatis Contractus quomodo differat a Mutuo?
125. Societas expressa, tacita, quæ?
126. Societas vite, &
127. Societas bonorum.
Societas quæstiosa, quæ?
128. Ad hanc requiruntur quinque conditiones.
129. Prima.
130. Secunda.
131. Tertia.
132. Quarta.
133. & 134. In Societate an sit licitum pactum de affecuratione sortis principalis?
135. Quelibet res Domino suo perit, quomodo?
136. Instantia ex Bulla Sixti V. resolvitur.
137. Instantia alia solvitur.
138. Quinta Societatis conditio quæ?
139. In contractu Societatis de qua culpa teneatur socius?
140. Corollarium.
141. Hujusque declaratio.
142. Expensæ factæ causa Societatis sunt solvende ex communi.
143. Nisi secus fuerit conventum,

- 144. *Idem dicendum de moderatis elemosynis,*
- 145. *Et integris a Socio in itinere factis,*
- 146. *Et damnis sine sua culpa ex causa Societatis incurfis.*
- 147. *Secus si Socius ex sua culpa in damnum incidit.*
- 148. *Vel non ex causa Societatis.*
- 149. *Societas finitur plurimis modis. I. II. III.*
- 150. *IV. Morte naturali socii;*
- 151. *Imo & morte civili ejusdem.*
- 152. *V. Interitu rei,*
- 153. *Et egestate socii.*
- 154. *Societate finita qualiter facienda sit divisio bonorum?*
- 155. *Societati suas operas locans, an eas etiam alteri locare possit?*
- 156. *Et quomodo secus?*

122. **C**ONCL. I. *Societas est honesta duorum pluriumve conventio, ad commune lucrum, secundum proportionem rerum contributarum inter eos æque distribuendum, suam pecuniam, industriam, seu laborem conferentium. Ita defumitur ex L. 4. & seqq. ff. Pro socio. Estque in re communis. Et quidem contractus Societatis est frequentissimus in negotiationibus, præsertim copiosioribus, eo quod ad hæc exercendas sæpe facultates unius non sufficiant; vel saltem ob multa pericula, quæ terra marique oriri solent, non sit consultum, ut quis omnes suas facultates simul uni eidemque negotiationi impendat, sed commodius id fiat, si plurium opes atque industriæ cum æquali*

quali omnium lucro, & damno, in unum conferantur.

123. Porro, qui contractum Societatis inter se ineunt, in Jure appellantur *Socii*; ut liquet ex toto *Tit. ff. Pro Socio*. Ubi *L. 19. § 20.* additur, quod, si ego cum Titio incam societatem, Titius possit quidem secum admittere alium socium; puta, Cajum; nihilominus per hoc Cajus non sit futurus meus socius (nam quia Societas consensu contrahitur, socius mihi esse non potest, quem ego socium habere nolo) sed is solius Titii, qui eum admisit, socius existat: unde *Socii mei socius, meus socius non est*, prout loquitur Ulpianus ibidem.

124. Differt autem contractus Societatis a contractu Mutui, juxta *D. Thomam 2. 2. qu. 78. art. 3. ad 5.* & alios, vel maxime ex eo, quod, licet utrobique interveniat aliqua contributio pecuniæ, vel aliarum rerum, hæc tamen fiat valde diverso modo. Siquidem in Mutuo dominium rei mutuatæ transfertur in Mutuatarium: unde ille, cui pecunia mutuatur, sub suo periculo tenetur eam restituere integre; ac proinde non potest plus exigere ille, qui mutpavit. Secus accidit in contractu Societatis; nam dominium rei in societatem collatæ remanet adhuc penes conferentem, ita quod cum periculo ipsius mercator, seu socius de ea negotietur, vel artifex operetur, & ideo licite potest partem lucri inde provenientis expetere, tanquam de re sua,

125. CONCL. II. Societatis plures sunt species. Inprimis enim alia est expressa, alia tacita. *Societas expressa* est, quæ verbis, seu litteris expressis de rerum suarum communione inter duos, vel plures deliberate contrahitur: atque in hac oportet attendere specialia pacta contrahentium, contractui *Societatis* nonnunquam legitime apponi solita; siquidem *contractus ex conventionem legem accipere dignoscuntur*, juxta Reg. 85. Juris in 6. cum similibus. *Societas tacita* est, quæ sive verbis, seu litteris per actus sociales rebus ipsis contrahitur: uti contingit, si duo fratres ætate majores quidpiam in commune contulerunt, atque ex eo negotiati sunt. Atque in hac proceditur secundum ipsam naturam Societatis ut sic, eo quod nulla specialis conventio intervenerit.

126. Deinde Societas, alia est vitæ, alia bonorum. *Societas vitæ* dicitur, quando duo vel plures conjunctim vivunt ad unum panem, & vinum, seu (ut dici solet) ad eandem mensam. Et tales debent conferre suos redditus, seu proventus usque ad necessitatem victus; ita tamen, ut si unus eorum in convictu ex laboribus suis, vel bonis adventitiis, plus contulerit præ alio, id repetere non possit: nam fructus consumpti, jure Societatis vitæ censentur invicem communicari. Reliqua tamen bona non rediguntur in commune, sed remanent singulorum propria. Franciscus Montica lib. 6. de Tacitis Conventionibus, tit. 2. num. 5. & tit. 3. num. 12.

127. *Societas bonorum econtra dicitur, quæ inquitur in bonis. Atque hæc juxta diversitatem bonorum subdividitur in Societatem animalium, in Societatem officiorum, ac vectigalium; item in Societatem omnium bonorum, & in Societatem aliquorum bonorum, puta ratione negotiationis in unum collatorum, quæ dicitur Societas quæstiosa, & lucratoria. Et de hac posteriori præcipue nunc loquimur, quamvis illa, quæ de Societate quæstiosa in progressu dicentur, etiam cæteris (servata tamen Proportione) commode applicari possint.*

128. CONCL. III. Ad Societatem quæstiosam, ut sit licita, quinque requiruntur conditiones, quarum una deficiente redditur illicita. Ita Reginaldus in *praxi Fori pœnitentialis lib. 25. cap. 28. num. 33. & seqq Bonac. tom. 2. disp. 3. de Contractibus q. 5. punct. 1. num. 3. & alii.*

129. Prima conditio est, ut Societas fundetur in negotiatione licita, & honesta: hoc est, ut negotiatio illa, cui sortes conferuntur, sit licita, nec in Jure prohibita. Unde iniqua, & invalida est Societas, quæ inquitur ad exercendas usuras, aut committendas fraudulentas emptiones, & venditiones, *l. Nec permittendum. ff. pro socio.* Sicut & ipso jure nullius est momenti Societas illa, quæ dolo malo, aut fraudandi causa inita fuit, uti contingit in latronibus, & hujusmodi. *L. 3. §. fin. ff. eod.*

Anacl. Reiffenst. Theol. Tom. III.

130. Secunda. Ut singuli Socii aliquid conferant in commune, sive dein contribuant pecuniam, aut alia bona, sive operam, seu industriam suam: nam pauperiores plerumque suppleant opera, quod alii præstant pecuniis, *L. Societas. §. 5. ff. pro socio.* In tali enim communi collatione bonorum, seu laborum, consistit natura contractus Societatis: uti liquet ex ejus definitione, junct. cit. *L. 5. & seqq. ff. eodem.*

131. Tertia. Ut servetur æqualitas inter Socios tam quoad damna, quam quoad lucra: ita videlicet, ut pro rata collatæ fortis, aut industriæ, singuli æqualiter lucrentur; vel per-eunte per casum fortuitum communi sorte, sive parte ipsius, omnes æqualiter damnum sustineant. Et notanter dicitur, *pro rata collata fortis, &c.* Quia lucrum, sicut damnum emergens, est computandum juxta proportionem quantitatis per singulos ad sortem principalem collatæ, vel impensæ industriæ; Ut si Titius ad sortem principalem contulit 900. & Cajus 600. Mævius vero impendit operam suam æstimatam 100. ac detractis omnibus expensis, remaneat lucrum 640. florenorum, tunc Titio ex hoc lucro, juxta proportionem collatæ fortis principalis, debentur 360. Cajo 240. Mævio 40. floreni; prout facile deprehenditur per Arithmeticam mediante *Regula Aurea*, vulgo *Del tre* appellata, sed specialius ad propositum loquendo, per *Regulam Societatis.*

132. Quarta conditio, ad justitiam quaestuosae Societatis requisita, est: Ut fors principalis, seu pecunia per socium in commune collata, subiaceat periculo conferentis: ita ut si pereat absque culpa focii, pereat illi, qui eam in commune contulit. Nam quaelibet res Domino suo perit: atqui Dominus pecuniae in communem sortem collatae, est ipsemet conferens, ut dictum num. 124. Navar. cap. 17. Manu. num. 251. & seqq. Covar. l. 3. Var. Resol. c. 2. Conci. 1. & 2. Bonac. cit. quest. 7. punct. 1. num. 4. cum aliis. Quinimo Sixtus V. in 55. Constitutione, quae incipit: *Detestabilis avaritiae* (& habetur tom. 2. Bullarii Romani) ex professo damnat, & tanquam usurariam pravitatem sapientes reprobant omnes contractus, conventiones & pactiones, quibus cavetur, ut in singulos annos, aut menses per alterum socium, durante Societate certa lucri quantitas, & summa, veluti tot pro quolibet centenario solvatur, ac nihilominus fors ipsa principalis, etiam si fortuito casu quamlibet jacturam, vel amissionem sequi contigerit, semper alteri maneat, & integra a socio recipiente restituatur; talis enim pactio videtur sapere usuram palliatam.

233. Controvertunt nihilominus DD. utrum his non obstantibus in Societate licitum sit pactum de asssecuratione fortis principalis, saltem sub praestatione justii pretii pro imposito asssecurationis gravamine; vel ea lege, ut remissio in compensationem dicti gravaminis majori

lucro incerto, velit quis esse contentus modico duntaxat lucro, certo tamen, puta quinque pro centum in annos Singulos sibi præstandis? Negant non pauci, licitum esse tale pactum affecurationis; idque ob rationes *in m. præced.* allatas, ut Sotus. *l. 6. de iustit. quæst. 6. art. 2.* Azor. *part. 3. lib. 9. cap. 3. quæst. 9.* & quidam alii, quos citat Lugo *disp. 30. de iust. & iur. Sect. 4. num. 39.*

134. Oppositum tamen, seu affirmativam sententiam esse jam satis communem, & veriorum, censet Lugo *loc. cit. num. 40. & seq.* Lessius *lib. 2. de iustit. & iur. cap. 25. dub. 3. num. 23.* Navarrus *cap. 17. Manu. num. 254.* Covarruvias *lib. 3. Var. resolut. cap. 2. concl. 3.* Layman *lib. 3. sect. 5. tract. 4. cap. 20. num. 2.* & 4 Bonacina *cit. punct. 1. num. 3. vers. Dixi: nisi* Reginaldus *lib. 25. cap. 29. num. 396. & seqq.* cum pluribus aliis, quos citant. Fundamentum hujus sententiæ desumitur ex *l. Si non fuerint. ff. pro socio. ubi dicitur, ita coiri societatem posse, ut nullam partem damni alter sentiat, lucrum vero commune sit, si tanti sit opera, quanti damnum est, hoc est Periculum damni subeundi, ut explicat Gloss. *ib. vers. Damnum est.* Accedit ratio, quia contractus affecurationis, seu suscipiendi periculum rei alienæ, est pretio æstimabilis, ac de jure licitus, *arg. l. in nave ff. Locati:* ergo potest conjungi contractui Societatis cæteroquin pariter licito: nullo enim jure reperitur prohibitum, duos contractus cæteroquin licitos conjunctim fieri, & permisceri, Atqui ita fit in con-*

contractu illo Societatis, ubi periculum fortis amittendæ alter socius redimit præstito iusto pretio, vel remittendo spem majoris lucri: ergo.

135. Nec obstat, quod quælibet res Domino suo pereat. Nam hoc verum est regulariter loquendo, ac secluso speciali pacto, quo quis periculum rei alienæ sponte in se suscipit; alias secus. Sic quippe in simili Commodatarius vel Depositarius regulariter non tenetur de casu fortuito, quo res commodata, vel deposita absque sua culpa perit: secus tamen, si præcessit pactum de præstando casu fortuito *c. un. de Commod. & c. 2. de Locato.* cum similibus.

136. Ad allegatam Sixti V. Constitutionem inquit Lugo *cit. disp. 30. sect. 4. num. 37.* allegans plures alios, ipsummet Sixtum V. de sensu dictæ Bullæ interrogatum respondisse, se in ea solum voluisse prohibere injustos contractus & conventiones solitas Societatibus apponi, quas Classici Doctores condemnarent, non autem eas, quas iidem approbarent, tanquam justas. Accedit Rota in *decis. Romana Societatis die 3. Junii 1602. coram Coccino*, ubi censuit, dictam Bullam comprehendere solum casus usurarios de jure communi, additis tamen majoribus pœnis. Id ipsum suadet ex eo, quia post memoratam Bullam Sixtinam passim similes contractus celebrantur: ut de Lusitania, Belgio, aliisque Provinciis testantur Molina, Lessius, & alii. Quare dicendum, hanc fuisse mentem Pontificis, vel certe Bullam illam

aliter non esse usu receptam. Ita discurret *Lugo ubi supra.*

137. Ad ultimum negatur Assumptum. Licet enim pactio illa sapiat usuram palliatam, quando ex vi solius Societatis fit pactum de assecuratione fortis principalis; secus tamen est, quando expresse, vel tacite apponitur alius contractus, quo redimitur periculum amittendi sortem principalem præstando aliud justum pretium, vel in ejusdem compensationem remittendo spem majoris lucri incerti, ut dictum.

138. Quinta tandem conditio ad licitam Societatem requisita, est, ut justa pacta ab initio inter Socios inita servantur, vel, si nihil expresse conventum est, loci consuetudo attendatur: simulque non immisceatur fraus, dolus sive deceptio aliqua, aut alia culpa ex parte sociorum; alioquin ea hoc ipso foret injusta, & induceret obligationem restituendi damnum inde secutum, etiam pro Foro conscientie. Sic fieret, quando administrans communem pecuniam Societatis inde clam fraudaret, surripiendo in suos privatos usus: vel quando lucrum proveniens, non fideliter ex æquo divideretur inter socios pro rata contributæ fortis principalis; item, quando ex culpa socii perit communis pecunia, vel lucrum, aut pars ipsius. Quæ omnia ut clarius intelligantur, sit

139. CONCL. IV. In contractu Societatis, si quid pereat casu fortuito, & absque culpa sociorum

ciorum, damnum censetur commune, juxta dicta num. 131. alioquin vero tenetur socius de dolo, culpa lata, & levi, non autem de levissima. Ita desumitur ex *l. Socius socio. ff. pro socio. §. ultim. instit. de Societate.* ac tradit Angelus in *Summa, v. Societas 1. num. 16* Lessius decif. 25. num. 37. Bonac. cit. quæst. 7. punct. 2. num. 3. vers. Dixi in quarta. & alii. Nam quia contractus Societatis celebratur in utilitatem utriusque, consequens est, quod præstetur non solum dolus, & culpa lata, sed etiam levis, non autem levissima, arg. *l. Si, ut certo. §. Nunc videndum est. ff. Commodati.* Estque jam dictum supra tract. 8. dist. 2. num. 45.

140. Infertur proinde, quod si aliquid damni acciderit, ex culpa saltem levi ipsius socii, & si res communes furto fuerint ablatae ex defectu debitæ custodiæ, tale damnum non futurum commune: quinimo socius ille, qui ejusmodi culpam commisit in non diligenter custodiendo, tenetur cæteris sociis ad restitutionem. Lessius, Bonacina, *ubi supra* & alii. Idemque dicendum de similibus: quamvis loquendo pro Foro conscientiae, & ante sententiam Judicis, hoc ipsum non nihil limitetur supra cit. disp. 2. n. 46. & seqq.

141. Solum adde, quod, quando unius socius ab aliis convenitur propter ea, quæ ratione Societatis debet, is non sit condemnandus in plus, quam commode facere potest, ita ut non egeat. Textus est in *l. Verum est. §. 1. ff. pro socio. addita*

dita illa congruentiæ ratione: Hoc enim summam rationem habet: cum Societas jus quodammodo fraternitatis in se habeat. Quamquam istud intelligendum sit, dummodo socius dolo non fecerit, quo minus integre satisfacere posset cit. l. Verum est. §. Tempus autem. simulque cautionem præstet de integre satisfaciendo, si pervenerit ad meliorem fortunam, d. l. Verum est §. Id facere. Layman lib. 3. sect. 5. traët. 4. cap. 20. num. 6.

142. CONCL. V. Expensæ non superflue causa Societatis factæ a socio apponente industriam sunt communes, ac solvendæ ex communi pecunia Societatis; nisi aliter conventum sit inter socios, vel consuetudine receptum. Ita Angelus vers. Societas 1. num. 22. Reginaldus lib. 25 num. 395. Bonacina cit. disp. 3 de contractibus. q. 6. puncto 4. num. 3. & alii. Ratio est: quia lucrum inter socios dividendum non intelligitur, nisi deductis necessariis expensis, l. Mutuis ff. pro socio. sicut & fructus solum intelliguntur deductis necessariis expensis, l. Fructus ff. de operibus servor. cum similibus. Et hinc juxta Doctores passim necessaria illæ expensæ, quas facit socius in transportandis, vel conservandis mercibus, & aliæ hujusmodi, solvi debent ex communi pecunia Societatis.

143. Intellige, nisi antea conventum fuerit inter socios, ut is ex propriis pecuniis necessarias expensas solveret, quas postmodum reciperet a cæteris sociis; Aut nisi hoc ipsum consuetudine receptum sit; prout accidit, quando pro conservatione mercium, vel pro acquisitione defi-

desiderati lucri, expensæ quædam necessario sunt faciendæ, nec amplius suppetit pecunia, quæ extrahatur ex communibus bonis Societatis: tunc enim socius negotiator non solum ex præcepto Charitatis, sed etiam ex lege Justitiæ tenetur dictas expensas facere ex propriis bonis postea in tempore eas recepturus a sociis: vel, si non habet proprias pecunias, debet has mutuo petere ab aliis. Ita Lessius *cit. c. 55. num. 36.* Bonacina *d. punct. 4. num. 5.* Layman *cit. c. 20. num. 5.* & alii. Siquidem socius negotiator ratione contractus Societatis (& consequenter etiam ex justitia) tenetur adhibere pro conservandis bonis communibus eam diligentiam, quam quisque diligens adhibere solet circa res proprias, alioquin is committeret culpam saltem levem: atqui in dicto casu quisque diligens impenderet suas pecunias, vel si non haberet, mutuo acciperet alienas, ne majus damnum incurreret; ergo ad hoc ipsum tenetur socius, & quidem ex justitia.

144. Ampliatur Conclusio ad moderatas Eleemosynas, quales socius ponens industriam facere potest ad invocandum Divinum auxilium pro felici successu Societatis; nam etiam istæ ex communibus bonis solvendæ sunt. Layman *c. 10. n. 5.* Bon. *loc. cit. punct. 4. n. 3. & 4.* allegans alios.

145. Ampliatur ulterius Conclusio ad integras expensas, quas facit socius in itinere causa Societatis suscepto. Licet enim Sylv. *vers. Societas. 1. quest. 12.* Angelus *cit. num. 12.* & non

nulli alii existiment, huic deducendas esse illas impensas, quas socius ille domi fecisset; nihilominus magis accommodate ad Jura, & praxin videtur dicendum, integra impendia itineris ex communi sorte esse præstanda. *arg. l. Si Fratres. §. Si quis ex sociis. ff. pro socio.* Huic quippe socio propter Societatem proficiscenti (veluti ad merces emendas) viatica indistincte conceduntur ex bonis Societatis. *Navar. c. 17. Man. n. 285.* istud intelligens, nisi pactum in contrarium intervenisset. *Lessius cit. c. 25. n. 35. Layman ubi supra num. 5. Bonac. punct. 4. n. 3. cum aliis.*

146. Ampliatur tertio, quod, si socius absque culpa sua, etiam levi, ex causa Societatis damnum incurrit (utputa, quia resistendo prædonibus volentibus auferre bona Societatis vulneratus est, multasque postea expensas fecit ad se curandum) etiam tales expensæ sint communiter faciendæ. Textus est in *l. Cum duobus. S. Quidam §. l. Secundum Julianum ff. pro socio*: ac tradit Angelus *vers. Societas l. n. 15.* *Layman cit. c. 20. n. 5. Bonacina punct. 4. n. 1. & communis aliorum.*

147. Additur notanter, *Si socius absque culpa sua, etiam levi &c.* Nam secus dicendum si socius ex sua culpa in tale damnum incidit, v. g. provocando alium rixis, in quibus postea fauciatur. Tum quia is tenetur de culpa etiam levi, ut dictum *n. 129. & seqq.* Tum, quia æquum non est, ut Societas damnum patiatur ex culpa alicujus socii; cum peccata suos au-
ctores

stores tenere debeant. *c. de his, quæ sunt a maj. p. cap.* Simulque non debeat alteri per alterum iniqua conditio inferri. *l. Non debet. ff. de Reg. Jur. cum similibus.*

148. Additur ulterius, *ex causa Societatis*, Nam damna propria, quæ socius aliunde incurrit, puta si ob privatas inimicitias ab aliquo vulneratus sit, aut aliquid ipsi ex propriis rebus furto ablatum fuerit, non debent esse communia. Talia enim non venerunt in Societatem; *l. Socium, qui. §. fin. ff. pro socio*; & quia nec proveniunt ex causa Societatis, nulla subest ratio obligans cæteros socios ad refarcienda hujusmodi damna. Accedit, quod etiam lucra, quæ non ex causa Societatis, sed aliunde, v. g. ex paterna hæreditate proveniunt, neutiquam sint communia; idem ergo dicendum de damnis aliunde socio obvenientibus. *Bon. loc. cit. & alii.*

149. CONCL. VI. Societas pluribus modis finitur, qui recensentur in *l. Verum est. 64. & l. Actione 66. ff. Pro socio*. Et quidem I. Finitur Societas finito tempore ad Societatem constituto, *cit. l. Actione §. Item qui Societatem*. II. Finita negotiatione, *d. l. Actione §. Item si alicujus*. III. Per renuntiationem, seu consensum mutuum omnium sociorum: alias vero, si unus duntaxat renuntiet, ipse quidem a se liberabit socios suos, se vero non liberabit ab ipsis, quando Societatis interfuit, non dirimi tunc societatem; prout amplius declaratur in *l. Actione, §. Diximus*.

150. IV. Finitur Societas morte naturali unius socii, etiamsi Societas cum pluribus contracta fuerit, & plures supersint, *cit. l. Actione. §. Morte unius* & *l. Verum §. Societas solvitur. ff. pro socio.* Etenim in Societate eligitur industria personæ; qualis expirat superveniente morte naturali socii, ignoratur enim qualis futura sit industria hæredis, atque ideo hæres defuncti socii non succedit in locum ejus, nisi novo consensu ineatur societas. *l. Nemo potest. §. l. plane si bi ff. eod.*

151. Atque istud extenditur ad mortem etiam civilem cujuspiam sociorum *cit. l. Verum §. Societas solvitur.* Qualis censetur incurri per exilium, imo & per Professionem Religiosam. *Bonac. cit. disp. 3. q. 6. punct. ult. n. 4. Regin. l. 25. n. 175. §. alii.*

152. V. Solvitur Societas interitu rei: hoc est, quando vel fors capitalis periit in totum, vel conditionem ita mutavit, ut non amplius sit in commercio hominum, puta quia facta est Religiosi, Deoque consecrata, *cit. §. Societas solvitur.* Addit *Bonac. loc. cit. num. 5. post Sylvest. vers. Societas 1. q. 14. & alios,* Societatem finiri non solum, quando tota pecunia capitalis interiit. sed etiam, quando modica, & exigua duntaxat remansit: quia non censetur alter socius in tali casu se voluisse obligare ad præstandam operam suam, quæ est longe majoris valoris.

153. Tandem Societas finitur, egestate alterius socii; ut quando ejus bona publicantur,
aut

aut oppressus ære alieno cedit bonis suis *cit. l. Actione. §. Publicatione, ff. pro socio*. Idemque dicendum, quando alter socius jam depauperatus non potest contribuere promissam pecuniam, vel quando is promisit operam suam, sed hanc ob supervenientem infirmitatem præstare nequit. *Bonac. cit. num. 5. cum aliis.*

154. CONCL. VII. Finita Societate divisio bonorum, seu lucri provenientis, facienda est inter socios ad æqualitatem, juxta proportionem illius, quod quisque contulit in societatem, ita ut, qui æqualiter contulerunt pecuniam vel industriam, æquale lucrum recipiant: inæquale vero, qui inæqualiter contulerunt. Ita communis, & ratio est; quia hujusmodi divisionem æqualem lucri inter socios exigit naturalis æquitas, & virtus justitiæ; sic enim unicuique datur, quod ipsi debetur. His accedunt dicta *num. 131.*

155. Quæres, utrum is, qui Societatem quandam iniens operas suas ad ejus expeditionem obligavit, licite possit aliam adhuc Societatem inire, suasque operas eidem impendere. Resp. Licite hoc fieri, quoties istud quis præstare potest absque præjudicio prioris Societatis, alias secus. Ita *Bonac. ubi supra quæst. 1. n. 4. post Molin. dis. 419. Rebell. lib. 10. q. 8. n. 4. & alios cum communi*. Ratio prioris partis est: quia tunc nullam facit injuriam sociis prioris societatis, neque violat pactum cum eisdem initum; censetur enim solum se priori Societati obligasse, quatenus opus est, ne Socie-

cietas damnum patiatur, alioquin si ultra nihil agere liceret, potius præberetur causa otinendi.

156. Altera pars de se patet. Quia iniens secundam Societatem cum præjudicio prioris ageret contra iustum Societatis contractum cum priori iam initum; unde non solum peccaret, sed etiam teneretur ad restitutionem omnium damnorum, si quæ exinde sociis prioris Societatis obveniant; faceret enim contra iustitiam, non servando pacta ipsis promissa cum eorundem præjudicio. Sicut a pari famulus, qui ab uno Domino conductus fuit, ulterius Domini negotiis sese immiscere non potest cum præjudicio prioris; alioquin teneretur huic ad restitutionem damni illati, cum ex vi contractus conductionis teneatur huic fideliter deferre, omneque damnum ipsius, quantum potest, avertere.

QUÆSTIO ADDITIONALIS.

De Locatione, & Conductione.

SUMMARIUM.

- *Locatio, & Conductio, quid, & quod duplex?*
Additio I.
- *Locator rerum ad quæ obligetur?* *Addit. II.*
- *Deducuntur ex obligatione Locatoris varii casus* *Add. III.*

• *Lo-*

Quest. Addition. De Locatione, & Conductione. 631

* *Locator operarum quales habeat obligationes?*

Addit. IV.

* *Quas obligationes contrahat Conductor rerum?*

Add. V.

* *Item quales conductor operarum? Additio. VI.*

QUoniam Locatio & Conductio æque, ac Emptio & Venditio, Contractus onerosus ultro citroque obligatorius existit, atque de eodem non raro variæ difficultates etiam in Confessionali proponuntur, merito, dum in præsentī Distinctione de Contractibus onerosis agitur, hæc ultima Quæstio annectitur succincte per quæsitā examinando magis necessaria, ac quoad residua Lectorem ad Jus Canonicum dicti Auctoris *lib. 3. decret. tit. 18. remittendo. Itaque sit.*

Additio. I.

* *Quæres I. Quid, ac quotuplex sit Locatio & Conductio, & quomodo ab aliis contractibus distinguatur? Ante Responsionem nota, quod, sicut Emptio & Venditio ex seipso, ita pariter Locatio & Conductio sit unus contractus, sub diverso tamen respectu; nam sicut prior contractus respectu venditoris dicitur Venditio, & respectu emptoris Emptio, ita in præsentī Contractus hic dicitur Locatio respectu locantis, & Conductio respectu conducentis. H. N.*

Resp. I. Locatio & Conductio est ille Contractus, quo usus, vel etiam ususfructus rei, aut opera

opera, seu labor Personæ pro certa mercede alteri conceditur. Ita in re communis. Porro ille, qui dat mercedem, Conductor, alter, qui pro concessu usu rei, vel pro opera ac labore accipit mercedem, Locator vocatur. Differt autem Locatio & Conductio imprimis ab Emptione & Venditione; quia in Emptione per traditionem transfertur dominium rei in Emptorem, non sic in præsentem in Conductorem: item in Emptione & Venditione debet pretium consistere in numerata pecunia, non sic necessario in Locatione, & Conductione. Secundo differt ab Emphyteusi; quia ibi a Domino directo (uti ex supra dictis patet) conceditur Emphyteutæ dominium utile rei pro Laudemio, quod pariter non contingit hic. Tertio differt a Commodato, quia ibidem res aliqua ad usum conceditur gratis; hic autem interveniente mercede,

Resp. II. Præter plures Locationis & Conductionis divisiones, apud Juristas videndas, alia est Locatio rerum, & alia operarum, uti ex ipsa definitione Locationis jam colligi potest. Item loquendo de Locatione ipsarum rerum, alia est, qua res aliquæ conceduntur ad solum usum, uti domus, vel equus; alia, qua res dantur etiam ad fructus ex illis percipiendos, ad quam reducitur illa conventio, mediante qua grex ovium, vel vaccarum locatur ex conditione, ut Conductor singulis annis certam quantitatem lanæ, butyri

tyri vel casei Locatori præbeat &c. vocaturque talis Locatio apud Italos *Socida*. Item est alia Locatio, qua Conductor pro re sibi locata porrigit pecuniam, uti contingit ordinarie, quamvis non necessario: alia vero, qua e. g. prædium rusticum non pro pecunia, sed pro certa parte fructuum impensis, & periculis Conductoris consignatur: qui contractus solet vocari *Affidus*. Demum alia etiam Locatio, quæ tantum certæ res particulares in contractum veniunt, & alia, quæ integræ aliqujus Provinciæ, vel districtus fructus, & redditus alteri conceduntur, diciturque *Admodiatio*. *

Additio II.

* Quær. II. Ad quæ obligetur Locator rerum? Ante Responsionem nota, præprimis in Locatione & Conductione rerum attendendum esse ad speciales desuper conventiones, & locorum consuetudines particulares juxta *l. 19. C. de Locat. & Conduct* abstrahendo autem ab hisce, & insistendo Juri Resp. Locatorem obligari ad sequentia I. Ut, regulariter loquendo, concedat usum rei locatæ Conductori, modo, & tempore per conventionem determinato *l. 15. ff. Locati Conducti*. nisi tamen Conductor re locata ad alios usus, quam ad quos vi contractus concessa est, abutatur cum periculo notabilis destructionis ipsius domus, vel etiam incendii, quale foret, si incio prævie Locatore exerceretur alchimia, similia labora-

S s toria

toria erigerentur, vel si in illa domo conductor male aut perverse versaretur, e.g. commercia meretricia introducendo, de quo fundate Schmid in Comment. Bavar. II. Obligatur Locator, ut rem locatam taliter præparet, vel deterioratam ita reparet, quatenus conductor eadem ad finem suum commode uti, vel frui valeat, juxta *l. 15. §. 1. & l. 25. §. 2. ff. Locati Conducti*. III. Ut præstet tributa, aliave similia onera, si quæ imponuntur *l. un. ff. de via publica*, & si quid in eo factum. IV. Ut refarciat damna ex vitio rei locatæ non manifestato, aliave ex culpa lata Locatoris, vel etiam levi, conductori causata *l. 19. ff. Locati Conducti*. V. Ut refundat conductori expensas forsitan ab eo factas in rem ipsam locatam, & quidem non tantummodo necessarias, verum quoque utiles, etiam suo modo majores; dummodo post tempus Locationis hæc utilitas adhuc duret, & sequens adhibeatur distinctio, ut, si utiles fuerint majores, requiratur prævius consensus Domini, secus, si essent respectively modicæ: quoad voluptarias autem Conductoris omnino non tenetur Locator facere aliquam recompensationem, *l. 55. §. 1. ff. Locati Conducti*. VI. Ut, nisi aliter fuerit conventum, remittat proportionaliter de mercede, si Conductor absque sua culpa non potuit uti re locata, vel modicos tantum ex ea percipere fructus; dummodo damnum exinde Conductoris exortum fuerit notabile, nec fertilitate præcedentium, vel subsequantium annorum compensetur. Ita clare decisum inveniri

Quest. Addition. De Locatione, & Conductione. 635

*venitur c. 3. de Locat. & Conduct. § l. 15. ff. Locati Conducti.**

Additio III.

*Ex his sex obligationibus Locatoris juxta earum ordinem sex deduces casus. I. Quod peccet Locator graviter, & ad refarcitionem damni emergentis, atque lucri cessantis obligetur, si ante tempus conventum inquilinum suum e domo expellat, tantummodo, ut propter majorem commoditatem, maius lucrum, & propriam utilitatem (secus dicendum, si fiat id ex necessitate ante Locationem non prævisa) domum immutet, aut magis ampliet &c. Quod si Locator domum venderet intra tempus Locationis absque pacto retinendi Conductorem, & Emptor novus nollet amplius tolerare Inquilinum, deberet quidem is, nisi aliter in Locatione expresse conventum fuerit, etiam ante tempus conductionis elapsum abire, vel alias per Judicem cogeretur; quia Successor particularis (qualis est Emptor vel Donatarius) non tenetur stare Locationi sui Antecessoris, juxta *l. 9. C. de Locat. & Conduct.* Locator tamen prior obligaretur in eo casu non solum mercedem conductam pro rata temporis remittere, sed etiam, quanti interest Conductoris, usum rei ante finitum tempus sibi injuste ademptum refarcire.

II. Pariter peccat, & ad restitutionem tenetur, præsertim in casu damni emergentis ille Dominus, qui Villico locat villam ruinofam,

vel simile stabulum, aut locum, ubi greges stare oportet; interim tamen defectus istos ante Locationem, dum locus a Conductore prius inspicitur, ita artificiose scit abscondere, ut futurus Colonus minime advertat.

III. Si e.g. in magna aliqua civitate domibus contributiones pro illuminatione de nocte imponerentur, ut nimirum in certo districtu ad evitandas varias inconvenientias de nocte habeant expositas publice accensas lucernas, in eo casu peccaret Locator, si Conductorem vellet cogere ad solutionem; cum incumbat Locatori. Id tamen verum quoque est, quod Locatori vitio verti nequeat, si crescentibus in dies quasi similibus oneribus, etiam ipse post tempus designatæ prioris Locationis finitum, in nova Locatione ascendat in pretio mercedis proportionaliter, ita tamen, ut consideratis omnibus considerandis maneat adhuc intra latitudinem infimi, & summi pretii.

IV. Si quis alteri equum assuetum sese in aquam mittere locaret, nec desuper conductorem moneret, etiam peccaret, atque merces forsan propterea perditas, aliave damna exinde secuta obligaretur recompensare.

V. Peccaret Locator, si renueret, ut Conductor in solutione mercedis conductæ deducat expensas factas in restaurandis januis, fenestris, vel fornacibus valde ruinosis &c. dummodo a parte rei fuerint tales. *arg. l. Si merces 25. §. 2. ff. Locati Conducti.* Ratio est; quia hæ expen-

Quest. Addition. De Locatione, & Conductione. 637

sæ sunt necessariae, vel saltem valde utiles, & etiam post tempus Locationis durant, pro utilitate ipsius Locatoris.

VI. Haud dubie peccaret immisericors ille Dominus, qui Rustico Conductori suorum agrorum nihil de pensione vellet remittere, quamvis is citra suam culpam tempore messis vix semen in terram jactum, vel saltem, deducto prius semine & impensis, ne quidem tot fructus acceperit, ut adæquarent medietatem pensionis annuæ præstandæ. Hoc tamen ultimum intellige, nisi aliqua adsit de exceptionibus superiori Additione allegatis. *

Additio IV.

* Quæres III. Ad quænam Locatores operarum, puta Famuli, Operarii, Officiales, alique salario vel mercede conducti obligentur? Resp. I. Tenentur toto illo tempore, quo locaverunt operas, permanere in suo officio, ita quidem, ut si absque legitima causa ante tempus conventum abirent, tenerentur Dominis conducentibus ad interesse, & insuper perderent totam mercedem. *arg. l. Dominus. 55. ff. Locati Conducti.* Ratio est: quia revera Reipublicæ interest, ne similes servitia Dominorum suorum contra Locationis tempus deferant pro libitu suo. Quod si id fieret ex causa gravi, & Dominus alium æque idoneum statim ad manus haberet, nequiret is bona conscientia præfato Locatori totum sa-

larium, seu mercedem, sed tantum pro rata temporis abſentiae detrahere.

II. Obligantur tales Locatores operarum, ſeu laborum ſuorum fideliter officium ſuum peragere, & in caſu culpabilis in hoc negligentiae ex Juſtitia pro rata laboris debiti intermiſſi, vel negligenter peracti mercedem ſeu ſalarium remittere, vel ſi jam accepiſſent, iterum reſtituere, atque inſuper reſarcire damna inde Domino ſecuta. E. g. Paſtor mercede interveniente locans operas ſuas in cuſtodien- diſ gregibus obligatur ad reſtitutionem, ſi ſua culpa animal perit, vel perditur. *l. 9. §. 4. & l. 40. ff. Locati Condukti.* quod bene notent Cuſtodes ſuper rem certam mercede conducti, ac Famuli & Officiales Principum; ubi tamen, ſi culpa in ſimilibus caſibus non fuerit Theolo- gica, ſed praecise juridica, reſlectendum erit ad doctrinam traditam *tr. 8. diſt. 2. q. 4. & tr. 9. diſt. 5. q. 5.*

III. Nequeunt ſimiles Locatores ſuorum la- borum (puta Famuli, vel etiam Officiales, aut Principum Conſiliarii, aliaeve Perſonae pro mer- cede, vel ſalario ſervitia praestantes, ſuasque operas locando) per modum compensationis quidpiam Dominis occulte ſurripere, ſi tantum probabiliter judicent, ſalarium ſuum eſſe mi- nus juſto: ſecus dicendum, quando evidens foret, mercedem. ſeu ſalarium eſſe injuſtum. Ita deducitur ex Propoſitione, ordine 37. ab Innocentio XI. damnata, de qua *tract. 9. diſt. 5. Quaeſt.*

Quest. Addition. De Locatione, & Conductione. 639.

*Quest. 2. num. 39. & seqq. & adhuc fusius practice, & pulcherrime lib. 3. decret. titul. 18. §. 4. num. 105. & seqq. **

Additio V.

* Quæres IV. Quas obligationes contrahat Conductor rerum? Resp. Juxta varia Jura passim apud Canonistas, in Titulum de Locato & Conducto scribentes, contrahi a Conductore rerum obligationes sequentes. I. Tenetur, re conducta uti tanquam bonus Paterfamilias, & quidem, citra consensum Domini saltem rationabiliter præsumptum, non nisi ad usum conductum; hinc nequit uti equo ad vehendum, seu grave onus trahendum, quem præcise conduxit ad equitandum. Cæteroquin ad eundem usum, ad quem ipse conduxit, non prohibetur alteri personæ idoneæ ad utendum loco sui iterum locare, nisi in prima Locatione aliter fuerit conventum, prout expresse habetur l. Nemo 6. C. de Locato, & Conducto.

II. Nequit Conductor rem semel conductam deferere ante completum tempus Conductionis sine legitima absolute gravi causa, quales sunt e. g. si subsit verum periculum ruituræ domus conductæ, etiam ab expertis sic judicatum, vel si domus notabiliter infestetur spectris &c. alias enim, Qui contra Legem Conductionis fundum ante tempus sine justa, ac probabili causa deseruerit ad solvendum totius temporis penjones ex Conducto conveniri potest, uti fo-

nant formalia Juris *l. Dominus 55. §. 2. ff. Locati Conducti*. Quod si causa fuerit legitima, tenetur tantum pro rata temporis, quo re conducta utitur. Non censetur autem legitima seu absolute gravis, & sufficiens ad detractiorem pensionis pro rata temporis, si talem rem conductam propter majorem suam præcise commoditatem, aut propriam utilitatem deferat, v. g. si aliorum procurandi lucri proprii gratia discedat, vel quia alibi ad majorem dignitatem est promotus, vel quia ob matrimonium contractum, & ampliorem familiam ampliori indiget habitatione, vel si aliquod intervenierit impedimentum tenens se præcise ex parte Conductoris. Videantur la Croix *lib. 3. part. 2. num. 1050.* cum Sporer a se citato, & Reiffenstuel *lib. 3. decret. titul. 18. num. 74. & 75.*

III. Obligatur Conductor Locatori refarcire damna in re locata sua culpa, etiam levi, illata e. g. (prout in formalibus exemplificat Pichler hic) si domus per culpam Inquilini, aut domesticorum conflagret, confringantur fornaces, fenestræ &c. ubi tamen loquendo de culpa suorum domesticorum Conductor non tenetur, si alias selegit sedulos & bonos domesticos. Excipe, nisi talis domesticus delinquat circa suum proprium Officium, puta, si ancilla Conductoris ad pecora deputata in stabulo ignem negligenter custodiat, & inde comburatur tota domus. In simili enim casu posset ipsemet Conductor ex Lege Aquilia conveniri

veniri ad recompensandum damnum. Ubi tamen tu Confessarie ante sententiam iudicis semper te reflecte ad dicta de culpa juridica, & Theologica, & simul in dubio, utrum tale damnum contigerit ex culpa Conductoris, vel casu præcise fortuito, utiliter revolve doctrinam præsentis Auctoris *lib. 3. decret. tit. 18. §. 3.* quo loco inter alia invenies, in dubio Locatori incumbere probationem, quod tale incendium contigerit culpa Conductoris. *

Additio VI.

* Quæres V. Quas obligationes habeat Conductor operarum? Resp. sequentes: I. Teneatur ei, qui suas locavit operas, diligenter solvere mercedem integram tempore debito, atque etiam lucrum cessans, & damnum emergens, si debito tempore non solvit pretium. *l. 17. C. de Locat. & Conduct.* Quinimo mortuo intra hoc tempus Conductore, obligatur quoque Hæres etiam ad solvendam integram mercedem usque ad tempus antea conventum, etsi non indigeat amplius Famuli opera. Ex hoc pulchre infert præsens Auctor *loc. cit. num. 91.* quod Principes, & alii Domini, seu Conductores præter grave peccatum teneantur ad restitutionem damnorum, quæ Officiales, vel Famuli ab ipsis conducti ob culpabilem moram solvendi patiuntur: puta si propterea credito, & sic carius emere, vel debita exinde deficiente pecunia, alia contrahere, sicque ex mutuo Capitali Interesse solvere cogantur. Idem di-

cendum de honesto lucro ob dilatam culpabiliter solutionem cessante.

II. Si Conductor ante Locationis tempus finitum absque legitima causa expellat eum, qui huic suas operas locavit, tenetur is integram huic solvere mercedem, nisi forsan conductus, puta Famulus vel Officialis operas suas statim æquali pretio alteri locaverit. Ita clare deducitur partim ex *l. 19. §. 9* & *l. 38. ff. Locati Conducti*. Quodsi Conductor equidem directe talem e. g. Famulum non expelleret, ita tamen eundem tractaret, aut ad illicita pertraheret, ut exinde Famulus ipsemet sponte discederet, idem esset sentiendum, ac si expelleret: cum plane talis iniquus Conductor sit in causa, quod alter intra hoc tempus non acquirens æquale servitium patiatur istud damnum.

III. Si Conductor operarum nequeat toto illo tempore pro Locatione determinato uti opera Personæ conductæ ob aliquod interveniens impedimentum, seu aliam circumstantiam se tenentem non ex parte Locatoris, sed ex parte Conductoris, nequit propterea quidquam detrahare de mercede pro tempore huius absentiae, nisi interea persona conductæ statim alteri operas suas pro æquali mercede locaverit. Ita denuo clare deciditur *l. 38. ff. Locati Conducti*. & exinde infertur, quod Dominus, si intra hoc tempus a Principe ob aliquod delictum fuerit depositus a suo Officio, sicque non amplius indigens Amanuensi conducto, eundem dimittat intra tempus conductionis,

nequeat propterea diminuere salarium pro rata absentia; bene vero si hæc absentia contigisset ex culpa illius, qui Domino suam operam locavit, puta si intra locationis tempus dictus Amanuensis fuisset aliquot mensibus ob certa delicta incarceratus &c.

IV. An Conductor obligetur locanti operas suas dare integram mercedem, si intra tempus hoc iste locator factus fuerit infirmus? non conveniunt DD. teneri tamen, si infirmitas modico tempore duravit, vel si desuper expresse conventum fuerit, aut adsit communis consuetudo (qualis consuetudo vigere dicitur quoad ægrotos Officiales, & consiliarios Principum teste Reiffenstuel *loc. cit. num. 103.*) videtur extra controversiam; quoad alios vero notabili tempore ægrotantes, Resp. cum pluribus contra alios probabilius negative, regulariter loquendo; quia l. 5. statim in principio, ff. de *Conductione data causa*. Conductori competit actio seu conditio repetendi mercedem, quam dedit alteri, ut Capuam iret, si hic valetudine præpeditus ire nequiverit &c. consequenter infirmitas locantis operas, si ob eandem dictas operas exhibere nequeat, est causa sufficiens pro rata temporis denegandi mercedem.

Nec dicas. Clerico Beneficiato ægrotanti etiam longiori tempore adhuc dari debent redditus Ecclesiastici: ergo etiam Famulo infirmo. Resp. enim negando paritatem: nam Clerico huic

huic dantur hi redditus non præcise uti Famulo ob operas personales, sed ex singulari dispositione etiam ob excellentiam Status Clericalis, ne in dedecus dicti Status vel mendicare, vel primum post multas ambages, & cum maximo periculo Titulum Mensæ quærere cogatur. Interim non nego. quod dentur Conductores valde misericordes, qui Famulis. præsertim alias bene meritis propter morbum unius vel alterius mensis nihil de mercede detrahare solent. *







INDEX

PRO

TOMULO TERTIO.

DE

HORIS CANONICIS, VOTIS,
JURAMENTO, JUSTITIA, ET
CONTRACTIBUS.

A.

Abstinentia quid? pag. 174. num. 23.

Accessio est modus acquirendi rerum Dominium Jure
Gentium. pag. 286. n. 25.

Acquisitus quid & an de his bonis participet uxor? p. 240.
Addit. I. & II. post n. 19.

Actio quid? pag. 206. n. 26. Dividitur in actionem rea-
lem & personalem. n. 27. Et quid utraque? n. 28. &
29. Minus est habere actionem quam rem, quomodo?
pag. 546. n. 42.

Actio realis quotuplex? pag. 208. Addit. post n. 29.

Actus liberæ voluntatis qui, & an per eosdem valeat in-
troducere Præscriptio? pag. 399. post num. 7. Addit.
IV. & V.

Ad Acta qualiter secure testamentum deponatur? pag.
499. in Append. Addit. II.

Anach. Reiffenst. Theol. Tom. III.

a

Acu

I N D E X.

- Acu pbrigia* pingere, Vide *Pingere. Festa.*
- Adulatio*, quid? pag. 197. n. 12.
- Ædificatio* quomodo sit modus acquirendi rerum Dominium? pag. 289. n. 31.
- Ætates hominis* quæ? pag. 363. n. 21.
- Affabilitas* quid, & quomodo differat ab amicitia? pag. 297. n. 12.
- Agonizantibus* qualiter à Confessario succurrendum? Vide *Infirmi.*
- Alearum* lusus quis? pag. 609. n. 110. est Jure prohibitus. n. 110. 112.
- Alluvio* quando sit modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium? pag. 282. n. 23.
- Alvei* mutatio in quem transferat Dominium prominentis terræ? pag. 283. Addit. post n. 23.
- Amicitia* quid? pag. 197. r. 12.
- Amphibologia* an liceat? pag. 99. post n. 40. Addit. I. & seqq.
- Anniversaria* & aliæ piæ obligationes. (Vide etiam *Fundationes*) an præscriptione extinguantur, & quo tempore? pag. 335. post n. 30. Addit. IV. & V. in-Appendice. Item an similis obligatio Præscriptione inducatur? Ibidem.
- Annutus* præcise an sufficiat ad testamentum nuncupativum? pag. 421. Addit. post n. 11.
- Antichristis* quid? pag. 555. n. 50. Pactum Antichristicos illicitum, nisi interveniat alius justus Titulus. n. 51. & 52.
- Apes* ex alveari avolantes ad quem spectent? pag. 280. Addit. post n. 21.
- Argentum* alienum, si bona fide ad statuum formandam applicetur, ad quem spectet Dominium hujus Statuæ? pag. 285. Addit. post n. 24.
- Arrha* quotuplices? pag. 598. Appendice post n. 102. Addit. X.
- Astutia* quid? pag. 170. n. 15.

I N D E X.

Attentio circa Orationem vocalem triplex ad verba, ad sensum, & ad finem Orationis. pag. 33 n. 39. Quælibet harum sufficit ad satisfaciendum præcepto. n. 42. Voluntarie distractus absque ulla intentione interiori non videtur satisfacere. n. 43. & seqq.

Audacia quid? pag. 180. n. 38.

B.

Beneficiatus inculpabiliter v.g. ex naturali oblivione omit- tens aliquas Horas Canonicas an teneatur ad aliquam restitutionem? pag. 26. post n. 34. Addit. II. Item si leve quidpiam ex iis omittat deliberate? *ibid.* Addit. III. vel si nil omittat, voluntarie tamen distractus eas recitet? *ibid.* Addit. IV. cui similis restitutio fieri debeat? pag. 30. post num. 37. Addit.

Beneficium an & quando legitime obtineri possit Præ- scriptione? pag. 337. post num. 30. in Appendice Addit. VI.

Bona Clericorum quænam censeantur redditus stolæ, & distributiones quotidianæ? pag. 244. Addit. post n. 22.

Bona uxoris Dotalia & Paraphernalia. pag. 240. num. 14. & quomodo distinguantur Bona receptitia uxoris a paraphernalibus? pag. 238. Additione post n. 17.

Bona fides ordinarie in Præscribente præsumitur, & quando non? pag. 306. post n. 10. Addit. II.

Breviario, quo utendum in recitatione Horarum Canonicarum? pag. 47. n. 58. recitans Horas ex alieno Bre- viario. n. 59.

C.

Cambium quid? pag. 565. num. 72. & quomodo dif- ferat à mutuo? num. 73. Cambium reale & siccum. num. 75. Minutum & locale seu per litteras, quid? num. 76.

INDEX.

In Cambio minuto licite aliquid accipitur. num. 77. 78. etiam in Cambio locali licite campfor aliquid lucratur. n. 81. & seqq. Cambium ficcum est illicitum ac usurarium. n. 84.

Cambii qualenam iustum pretium sit censendum? pag. 572. Addit. post n. 85.

Cambium majores pro se habet præsumptiones atque favores, quam mutuum: præsertim si expresse adiungatur, quod contractus ille sit cambialis. pag. 566. Addit. post n. 73.

Campfor & Campfarius quis? pag. 567. n. 74.

Campforibus in genere quidnam permittat ius Civile pro honesto lucro? pag. 572. Addit. II. post n. 85.

Capellani intermittentes Horas Canonicas an teneantur ad aliquam restitutionem? pag. 25. post n. 34. Addit. I.

Castitas quid & quotuplex? pag. 174. n. 24. ad eam reducitur Pudicitia & Continentia. *ibid.*

Casus quid? pag. 404. n. 35. Casus reservatus, vide *Reservatio casuum*.

Causa aliqua pia, si scribatur Hæres, erretur tamen in expressione Nominis ejusdem, an tale Testamentum sit validum? pag. 440. post num. 35. in Appendice Addit. I. Causa pia instituta hæres in aliquo Testamento in pulpito Testatoris reperto absque subscriptione alicujus testis an succedat? *ibid.* Addit. II. Item quid sentiendum, si reperitur præcise aliqua scheda, in qua fuit expressa certa causa pia tanquam Hæres? *ibid.* Addit. III.

Censuarius & Censualista quis? pag. 558. n. 56.

Census quid? pag. 558. n. 55. Ejus divisiones. n. 57. & seqq. Census reservativus, quis & an liceat? num. 58. Census consignativus realis & licitus? num. 61. & 62. Conditiones jure naturæ requisitæ ad censum licitum, num. 63. & seqq. Aliæ conditiones ad Censum jure Ecclesiastico requisitæ. n. 66. Quoad hæc attendenda locorum consuetudo. n. 67. Census personalis an li-

INDEX.

citus? n. 68. Inter Censum & mutuum differentia multiplex. 69. & seqq.

Chirographa à quibus emi possint & ad quem pertineat lucrum eorum? pag. 590. post n. 102. in Append. Addit. V. & seqq.

Clausula Codicillaris quidnam operetur apud FF. Minores, si quamvis incapaces ab aliquo hujus ignaro instituerentur Hæredes? pag. 481. Addit. post n. 63.

Clementia quid? & quæ vitia eidem adversentur? pag. 175. n. 27.

Clerici in Sacris tenentur recitare Horas Canonicas. pag. 10. n. 12. & seqq. Idem dicendum de Clericis Beneficiariis, etiamsi nullo Sacro Ordine sint insigniti. n. 25. Et quo jure? pag. 7. n. 9. & 10. Exciuantur nonnulli. n. 26.

Clerici Beneficarii omittentes Horas Canonicas tenentur pro rata omissionis ad restitutionem fructuum; & quomodo? num. 31. & 32. Rata neglecti officii quomodo computanda? num. 32. & 33. Vitandæ quædam propositiones circa hoc. num. 34. An Clericus Beneficiarius supplens Horas Omissas alio die liberetur ab onere restituendi fructus? pag. 70. n. 89. Quid si ille Beneficiarius sit pauper? n. 90. Aut ex iusta causa non recitet? n. 91.

Clericorum Bona quadruplicia, Patrimonialia, quasi Patrimonialia seu industrialia, mere Ecclesiastica, & Parsimonialia, quæ? pag. 243. num. 20. & seqq. Clerici seculares Beneficarii habent plenum Dominium bonorum Patrimonialium. num. 25. Imo & quasi Patrimonialium. num. 26. 27. Ac Parsimonialium. num. 28. Bonorum mere Ecclesiasticorum acquirunt quidem Dominium, sed cum onere superflua in pias causas erogandi. num. 29. & seqq. Quo jure Clerici Beneficarii teneantur superflua erogare in causas pias? num. 33. & 34. Dicta obligatio est personalis Clericorum. num. 35. Quantitas sufficiens ad pec.atum mortale ratione bonorum Ecclesiasticorum

I N D E X.

- male expensorum, quæ, & quomodo computanda? n. 38. 39. Objectiones notabiles contra præmissa, earumque solutio. pag. 253. & 254. num. 37. & 40. *nc* seqq.
- Clerici* in quo sensu dicantur dispensatores bonorum Ecclesiasticorum? pag. 255. n. 43.
- Clerici* seculares libere testantur de bonis Patrimonialibus, industrialibus, & parimonialibus. pag. 458. n. 45. An etiam de bonis mere Ecclesiasticis? num. 46. & seqq. Quid circa hoc valeat consuetudo? num. 49. & seqq.
- Clericorum* consuetudo testandi quæ? n. 56. 57.
- Codicillus* quid? pag. 477. n. 59. Et quomodo fieri possit? num. 60. Codicilli ad quid intersint? num. 61. Clausula Codicillaris quomodo apponenda? n. 62. Ejus multiplex effectus. num. 63. De Codicillis nonnulla notabilia. pag. 476. Addit. post num. 60.
- Contra Colonos*, quo tempore præscribatur duplex Laudemiam? pag. 334. post num. 30. in Appendice Addit. II.
- Columbe* ex Columbario avolantes ad ejus pertineant Dominium? pag. 280. Addit. post n. 21.
- Comixtio & Confusio* sunt modi acquirendi Dominium Jure Gentium, & quomodo differant. pag. 286. num. 26. Regula pro Confusione materiarum & commixtionem specierum. n. 27. 28. Specialis Regula pro commixtione nummorum. n. 29. 30.
- Commodatum* quid? pag. 497. n. 29. Et quomodo differat à Locatione & pignore? n. 28. 29.
- Commodata* aliqua re utens ad quos teneatur sumptus? pag. 498. Addit. post n. 29.
- Commodatarius* an teneatur de Casu fortuito? num. 37. 38. & seqq. Aut de culpa levissima? n. 42. & seqq. Commodatarius an possit salvare res proprias omnis alienis, si non potest utrasque salvare? n. 50. 51.

Com-

I N D E X.

Commutandi Votum in aliud, quæ requiratur? *Causa*? pag. 131. *Addit.* post n. 34.

Conditiones, quæ tacite seu de jure insunt, non faciunt actum *Conditionatum*. pag. 86. n. 24.

Conductor rerum, quas habeat obligationes? pag. 639. *Addit.* V. post *Quest.* 10. *Conductor* operarum ad quid adstringatur? *ibid.* *Addit.* VI. *Conductoris* Colonæ quandonam debeat *Locator* aliquid de annua pensione remittere? *ibid.* *Addit.* II. III.

Confessarii Mendicantium an habeant potestatem dispensandi in *Votis*? pag. 142. n. 44. & seqq. Quid de *Voto* castitatis non perpetuæ, vel non integræ aut *Voto* conditionali & penali? n. 46. An possint dispensare ad petendum debitum cum conjugibus incestuosis, & contrahentibus cum *Voto* castitatis? num. 48. Et dispensare vel commutare *Juramenta*? n. 53. *Confessario* quid indagandum, & observandum ad obtinendam & exequendam dispensationem in *Votis*? pag. 148. n. 54. & seqq.

Confessario an sit credendum circa *Legata* à defuncto relicta? pag. 432. n. 27. & seqq. *Cautela* *Confessariorum* circa hoc. n. 28. 29.

Confessarii qualiter in *Confessionali* practice examinare debeant *Pœnitentes*, qui dicunt se jurasse? pag. 91. post n. 30. *Addit.* II.

Conjuges ex hac vita decedentes, ex quibus testari valeant? pag. 471. *Append.* II. per rat.

Conjugum donationes, quas ad invicem instituunt, qualem habeant firmitatem? pag. 393. post n. 26. in *Append.* *Addit.* IV.

Cognasquinei pauperes, vel uxor pauper instituti *Hæredes* quomodo possint gaudere *Privilegio* *Causæ piæ*? pag. 447. post n. 35. in *Append.* *Addit.* V.

Contractus unde sic dicti? pag. 343. num. 1. *Contractus* large seu pactum, quid? num. 2. 3. Requirit plurius consensum in idem, num. 4. & seqq. *Contractus* proprie, num. 2. & 3. *Contractus* licitus &

I N D E X.

illicitus seu interpretativus, ac quasi contractus. num. 10. Lucrativus, seu gratuitus & onerosus. num. 11. Absolutus seu conditionatus quid? n. 12. Ad consentum pro valore contractuum requiruntur quatuor conditiones, quæ? num. 13. Error circa substantiam reddit contractum nullum. n. 14. Quid de errore circa qualitatem? n. 15. An metus gravis invalidet contractum? n. 16. 17. & seqq.

Regula practica circa justitiam contractuum. pag. 549. num. 48.

Contractus conditionatus, qualem possit habere conditionem adjectam? pag. 348. num. 12. Addit. I. Item quid sit sentiendum, si conditio adjecta sit honesta, & quid, si turpis? ibid. Item qualis sit distinctio, quidpræ contractui adicere tanquam *Conditionem*, & addere tanquam *modum*? *Ibid.* Addit. I. & III. Vide etiam *Matrimonialis Contractus*.

Contractus quandonam reddatur invalidus per errorem in substantia materiæ, & quando, si tantum erratur in qualitate? pag. 354. Addit. post n. 14. & post n. 15. Add. I. *ibidem*.

Culpa aliter accipitur apud Juristas, aliter apud Theologos, pag. 404. n. 34.

Culpa Juridica seu Civilis. num. 35. Culpa Juridica triplex lata, levis, levissima! n. 36.

Curator in quo differat à Tutore? pag. 370. n. 32.

D.

Debitor, quomodo se contra alterum prætendentem debitum à parte rei non existens defendere queat? pag. 523. post n. 9. in Append. Addit. XI.

Debitum Conjugale in eo petendo an Mendicantes cum inestuosis &c. dispensare possint? pag. 141. n. 48.

I N D E X.

Debitum legale & morale quid? pag. 192. n. 4. & 5.

Defuncti qualia vota teneantur exequi successores in Hereditate? pag. 122. post n. 24. Addit. I. II.

Depositarius an possit uti re deposita Titulo compensationis ratione debiti? *item* an possit aliis, quibus deponens Titulo debiti obligatur pro compensatione extradere debitum? pag. 402. Addit. I. post n. 33.

Depositum quid? pag. 499. n. 31. quomodo differat à commodato? num. 29. Depositarius re deposita utens an peccet? num. 29. 32. & seqq. Depositarius non teneatur de casu fortuito. n. 37. & seqq. An teneatur de culpa levissima & lata? n. 42. & seqq. An possit salvare res proprias omittis depositis, si non possit utrasque? n. 50. § 1.

Depositum consumens bona fide an teneatur similem rem in specie reddere, vel num sufficiat si det in pretio æquivalenti? pag. 404. Addit. I. post n. 33. Depositum si pereat apud membrum particulare, an teneatur ad refarcitionem Capitulum vel Conventus? *ibid.* Addit. post n. 51.

Dispensatio in Voto perpetuæ castitatis antequam hæc Romæ petatur, quid prævie à Confessario interrogandum? pag. 140 n. 55. in Append. Dispensationis Executor quid debeat observare? *Ibid.*

Distributiones quotidianæ inter quæ bona Clericorum comparentur? pag. 144. Addit. post n. 22.

Dolus quid? pag. 404. n. 35. Dolo æquiparatur culpa lata. num. 36.

Dominium communissime, quid? pag. 210. num. 2. Dividitur in Divinum & humanum. *ibid.* Dominium humanum aliud Jurisdictionis, aliud proprietatis. num. 3. Dominium Proprietatis perfectum aliud imperfectum, quid? n. 4. & 5. Imperfectum dividitur in directum & utile. num. 5. Sub Dominium hominis
a § quæ-

I N D E X.

quænam cadant? pag. 228. num. 3. & seqq. Dominium rerum, quibus modis generatim acquiratur? pag. 261. num. 3. & 4. Quomodo acquiratur Nativitate? num. 22. Alluvione? num. 23. Specificatione? num. 24. Accessione? num. 25. Confusione & commixtione? num. 26. & seqq. Adificatione? num. 31. Plantatione? num. 32. Fructuum perceptione? num. 33. Et Traditione? num. 34. & 35.

Dominium novæ Insulæ &c. pag. 283. Addit. post n. 23.

Donatio quid? pag. 383. num. 13. Dividitur in mere gratuitam & remuneratam. num. 14. Donatio mortis causa, quæ? num. 15. Hæc potest semper revocari. num. 16. Donatio inter vivos, quæ, & an revocari possit? num. 17. Hæc ante acceptationem non obligat. num. 18. Censetur acceptari à præsentem & tacente. n. 19. An possit acceptari pro alio, aut pro Ecclesia determinata? & quando? n. 20. Donatio ante actus rem rei traditionem non dat Jus in re. n. 21. Donatio ultra 500. solidos an valeat? n. 23. & seqq.

Donationes factæ à Parentibus liberis necdum emancipatis & quando sint firmæ? pag. 390. post num. 26. in Append. Additione I. Donationes factæ, robus, an & quando mortuo parente conferendæ sint cum reliquis in divisionem Hereditatis? ibid. Addit. II.

Donationes factæ ad invicem inter sponfos de futuro an & quando censentur firmæ, ibid. Addit. III. Donationes, quas Conjuges tempore Matrimonii faciunt, qualiter reputandæ. ibid. Addit. IV.

Donationes quasnam ex Bonis Ecclesiasticis facere possint Episcopi, Prælati & Administratores? pag. 395. post Quæst. 2. in Append. Addit. V.

I N D E X.

Dotis proprietas an maneat penes uxorem? pag. 236. n. 15. & seqq.

E.

Ecclesia, (i. e. Templum) num possit prætereendere dominium, si in loco ad se spectante inveniatur Thesaurus. pag. 268. Addit. post n. 11.

Emphyteusis quomodo distinguatur ab usufructu & à feudo. pag. 217. Addit. post. n. 11.

Emphyteuta an possit prætereendere Dominium Thesauri re-
perti in loco Emphyteuti subjecto. pag. 270. Addit. I.
post n. 13.

Emptio vini debilis loco generosi an sit valida? & quid si
loco veteris & puri ematur Vinum recens, ac lym-
phatum vel etiam coctum & sic de aliis speciebus. pag.
355. post n. 15. Addit. I. II. III.

Emptores an per circumventiones adduci possint ad sum-
mum pretium rei emendæ intra latitudinem tamen
justi pretii, pag. 582. Addit. post n. 99.

Empta res, cui ante traditionem pereat. pag. 585. post
n. 102. in Append. Addit. I. & II. *Empta res* si qui-
dem non pereat, fiat tamen deterior vel melior ante
traditionem ad quem spectet damnum vel Lucrum?
ibid. Addit. III.

Emptio & Venditio quid? pag. 574. n. 36.

Error circa substantiam reddit contractum nullum. pag.
353. num. 14. & quid de errore circa qualitatem.
num. 15.

Error circa substantiam an semper reddat Contractum nul-
lum? pag. 354. Addit. post n. 14. item quando error
est in qualitate, quid tunc sit sentiendum, ibid. post
n. 15. Addit. I. & seqq.

I N D E X.

Eubulia quid? pag. 170. n. 9.

Evictio quid? pag. 598. Append. post n. 103. Addit. X.

Eutrapelia. pag. 176. n. 31.

Excommunicat. Clerici tenentur recitare Horas Canonicas. pag. 11. n. 14. non tamen debent dicere: *Dominus vobiscum.* n. 15.

Exceptio non numerata pecuniæ quando & quomodo habeat locum? pag. 523. post num. 9. in Appendice Addit. XI.

Executori Dispensationis in votis quid observandum? pag. 148. n. 55. & seqq.

Expense factæ propter proles an & quando mortuo parente computandæ sint in divisionem Hereditatis? pag. 390. post n. 26. in Append. Addit. II.

Expensæ, quas in re conducta per Conductorem factas teneat locator refarcire? pag. 633. Quæst. 10. Addit. II.

F.

Falidia quid & unde sic dicta? pag. 491. n. 77.

Fama propriæ est homo Dominus. pag. 231. num. 7. non tamen sine causa potest eam prodigere. n. 8.

Famuli, aliquæ salario conducti ad quæ obligentur? p. 637. post Quæst. 10. Addit. IV.

Famulis intra tempus conductum abeuntibus nil tenetur Dominus de mercede dare regulariter loquendo, *ibid.* famuli intra tempus conductum ægroti, an nihilominus possint prætere mercedem? *ibid.* Addit. VI.

Fera capta in insula valde spatiosa an sint capientis? pag. 277. Addit. post n. 20. Fera laqueo intricata an sit eximenti vel laqueum ponentis? pag. 279. num. 21. Vide *Venatio*.

Fe-

I N D E X.

Festa ad libitum quandonam possint celebrari? pag. 52.
Addit. V. post n. 65. An censeantur ad libitum si
inferatur hæc clausula: *Sacra Congregatio recitari posse
concessit, vel indulgit?* ibid. Addit. VI.

Fendum quomodo distinguatur ab usufructu? pag. 217. Ad-
dit. post n. 11.

Fides bona requiritur ad Præscriptionem. pag. 305. n. 10.
Possessor bonæ & malæ fidei quis? pag. 223. num. 20.
Fides præcise juridice mala an obstat præscriptioni, &
quali? pag. 305. post n. 10. Addit. I.

Fidei commissum quid & quotuplex? pag. 483. num. 68.
Addit. seq.

Filii familias mutuo accipientes quando juventur S. C. Ma-
cedoniano? pag. 507. n. 8. 9.

Filii familias peculium adventitium quotuplex? pag. 238.
Addit. I. post n. 13.

Filii familias an & quando possint inire contractum? pag.
365. Addit. I. post n. 25. *Filii familias* an vi jura-
menti adstringantur ad solvendum mutuum non ob-
stante Senatus Consulto Macedoniano? pag. 508. Ad-
dit. I. post n. 9.

Fiscus an succedat ab intestato? pag. 495. n. 82.

Fortitudo quid? pag. 177. num. 33. 34. Ejus partes po-
tentiales, quæ? num. 35. & seqq. Fortitudini quæ
vitia opponantur? num. 37. & 38. Fortitudinis
Actus excellentissimus est Martyrium. num. 39. Vide
Martyrium.

FFr. Minores an possint in Testamento institui hæredes?
pag. 493. n. 72.

Fraus quid, & quomodo differat à dolo? pag. 171. n. 17.
Fraudes in lufibus quales prohibita? pag. 606. Ad-
dit. post n. 107.

Fructus rei, qui? pag. 216. num. 8. Fructuum perceptio
quomodo sit modus acquirendi rerum dominium? pag.
291. n. 33.

I N D E X.

Frumento apud se deposito ex licentia præsumpta utens, an teneatur alteri reddere simile consumpto in specie, vel num sufficiat ipsum pretium, quo frumentum depositum tempore usus æstimabatur? pag. 400. Addit. I. post n. 33. Frumentum corruptum si ematur loco idonei, an contractus teneat? Item si loco communis comparatur h. metatum & lic tumefactum? pag. 355. post n. 15. Addit. I. & III.

Fundationes perpetuæ Missarum, an & quando præscriptione extinguantur? pag. 335. post h. 30. in Append. Addit. IV. Item an Fundatio talis possit etiam præscriptione induci? ibid. Addit. V.

G.

Gratitudo quid? pag. 296. num. 10. Ejus Officia quinque, ibid.

H.

Heres necessarius & non necessarius, qui? pag. 486. n. 69. Ejus institutio est fundamentum Testamenti. num. 70. Qui possint institui Hæredes? n. 71. 72. Hæredibus necessariis debet relinqui legitima, & quomodo? n. 73. & seqq. Hæredi non necessario quantum relinquendum? num. 76. Hæredes ab intestato qui, & quando succedant? n. 80.

Hæredes necessarii an aliquando sint Fratres & Sorores? pag. 487. Addit. post n. 69.

Hæredes qualia Vota defuncti exequi teneantur? pag. 122. post n. 24. Addit. I. II. Hæredes quomodo institui possint Consanguinei pauperes per modum causæ piæ? pag. 449. post n. 35. Addit. IV. & V.

Hæres institutus, si absque beneficio Inventarii adeat Hæreditatem, quas contrahat obligationes? pag. 488. Addit. post n. 70.

Hæ-

I N D E X.

Hæretici occisi ob sectam suam non sunt Martyres. pag. 182. n. 43.

Homo potest cadere sub Dominium alterius Hominis, quomodo? pag. 229. n. 3. *Homo non habet dominium Vitæ suæ.* n. 4. & seqq. *an sit Dominus propriæ famæ suæ?* n. 7. & 8.

Hominis ætates quæ? pag. 363. n. 21.

Honestas, quid? pag. 177. n. 32.

Hora Canonice quæ? pag. 3. num. 2. sunt septem. num. 4. usus Horarum Canoniarum antiquissimus. num. 5. 6. Obligatio eas recitandi non est Juris Divini sed Ecclesiastici. n. 7. & seqq. *Quinam teneantur recitare Horas Canonicas?* n. 11. & seqq. *Subdiaconus tenetur eas dicere jam primo die, & quas?* n. 13. *Quid de Clericis Excommunicatis & suspensis?* num. 14. 15. *Religiosi quinam & unde teneantur Horas recitare Canonicas?* num. 17. 18. *Quid de Novitiis?* num. 19. *Quid de Societate Jesu, & nonnullis monasteriis Monialium?* num. 20. *Quid de religioso Clerico ad Statum laicalem translato?* num. 22. *Clerici Beneficarii obligantur ad Horas Canonicas.* n. 25. & *quo Jure?* n. 9. & 10. *Obligati ad Horas Canonicas, & eas in totum, vel quoad partem notabilem culpabiliter omit- tentes peccant mortaliter.* pag. 20. n. 27. *Quanam censeatur pars notabilis sufficiens ad peccatum mortale?* n. 28. *Quot peccata mortalia committat omit- tens Officium totius diei?* num. 29. *An peccet duplici peccato omit- tens Officium ad quod tenetur ratione ordinis sacri simul & Beneficii?* n. 30.

Beneficarii omit- tentes Horas tenentur ad restitutionem fructuum pro rata omissionis. pag. 22. num. 31. *Idque post 6. menses adepti Beneficii, ac Jure Ecclesiastico.* num. 32. *Rata neglecti Officii quomodo taxanda?* num. 32. 33. *Virandæ circa hoc quædam Propositiones damnatæ.* num. 34. *Officium defunctorum & Litanie Majores an extra Chorum sub præcepto*

I N D E X

cepto dicendæ? num. 35. & seqq. Quid sit studiose & devote celebrare Officium Divinum? pag. 32. n. 38. Quanam intentio requiratur ad recitationem Horarum Canonicarum? num. 40. 41. Attentio triplex. num. 39. Earum quælibet sufficit ad satisfaciendum præcepto. n. 42. Voluntarie distractus absque ulla interiori attentione non videtur satisfacere. num. 43. & seqq. Quid de leviter distracto? n. 46. Aut si distractio non sit plenarie voluntaria? num. 47. Remedia ad repellendas distractiones. num. 48. Septem requilita ad debitam recitationem Horarum Canonicarum. n. 49.

Contra integritatem Divini Officii, qui peccent, & quomodo? num. 50. Satisfacit, qui recitat cum socio non obligato. n. 51. Quid de occupatis in Organis pulsandis explicandis libris &c.? num. 52. Continuatio Horarum quomodo requiratur? num. 53. & seqq. Ordo insuper. n. 56. 57. Causæ licitæ invertendi ordinem Horarum. num. 57. Qualitas in Divino Officio quæ servanda? n. 58. Recitans Horas ex Breviario alieno an peccet mortaliter? num. 59. Non commutandum Officium unius diei in aliud & quomodo alioquin peccetur? n. 60. & seqq. Quid agendum, si quis hodie legit officium, aut Lectiones diei crastinæ? n. 64. Aut omisit hodie recitare de festo occurrente? n. 65. Quo loco possit recitari officium? n. 67.

Canonici tenentur illud recitare in Choro, nisi &c. num. 68. 69. Quid de Religiosis? n. 21. Horæ Canonicæ quo tempore in & extra Chorum sint recitandæ? num. 70. Matutinum & Laudes possunt pridie Vesperis recitari & circa quam horam? n. 71. Laudes an possint separari à Matutino? num. 3. Quo tempore recitandæ Horæ Minores & Vesperæ? n. 72. Quid de Vespèris in Quadragesima? n. 73. An satisfaciatur incipiens officium ante mediam noctem diei sequentis & post ipsam absovens? n. 74.

I N D E X.

An sit peccatum mortale celebrare Missam ante dictum Matutinum? pag. 61. n. 75.

à Recitatione Horarum Canonicarum, quæ causæ excusent? n. 76. & seqq. Quid de oblivione ac dubio de recitationis Horis, & Plalino aliquo cuiuspiam Horæ? n. 76. & seqq. Infirmas an excuset à recitatione Horarum? n. 77. & seqq.

An prævidens impedimentum futurum, teneatur prævenire recitando Horas? n. 79. An morbi causa impeditus teneatur audire alium recitantem? num. 80. Occupatio gravis potest excusare, & quæ? num. 81. An qui non potest recitare totum Officium teneatur recitare partem; quam potest? num. 83. An qui solus recitare non potest, teneatur adhibere socium? n. 84.

Dispensatio & metus gravis an excusent? n. 85. 86. An qui non potest per semetipsum, teneatur per alium recitare? n. 87. An quis officium omisum teneatur recompensare alio die? n. 88. Et quid de Beneficiario? n. 89. & seqq.

Horas Canonicas recitare an teneantur personæ Religiosæ etiam in particulari, quamvis necdum Sacri Ordinis initiate? pag. 13. Addit. post n. 18.

Horas Canonicas intermittentes Capellani vel provitores an teneantur ad aliquam faciendam restitutionem? pag. 25. post n. 34. Addit. I. Quid si easdem intermittant Beneficiati ex naturali Oblivione? ibid. Addit. II. aut si omissio fuerit tantum levis? ibid. Addit. III. Vel si tantummodo easdem recitaverint voluntarie distracti? ibid. Addit. IV.

Horas Canonicas intermittens Beneficiatus cuinam debeat restituere fructus? pag. 30. Addit. post n. 37.

Horas Canonicas cum socio recitans ad quidnam debeat attendere? pag. 42. Addit. post n. 51.

Horarum canonicarum Ordo quandonam inverti possit? ibid. Addit. post n. 57.

I N D E X.

Horæ Canonicæ quandonam licite recitari queant de reli-
quis? pag. 51. post n. 65. Addit. IV. ubi etiam vide
Addit. I. II. III.

ab *Horis Canonicis* quomodo eximantur infirmi? pag. 64.
Addit. post n. 77.

Humilitas quid? pag. 176. n. 29.

Hypotheca an differat à pignore? pag. 554. n. 49.

I.

Ignorantia juris apud quos toleretur, & respectu quo-
rum oblit Præscriptioni? pag. 305. Addit. I. post
n. 10.

Incendium si oriatur in domo conductâ quisnam debeat
portare damnum? pag. 640. Quæst. 10. Addit. V.

Infantia quamdiu duret? pag. 363. n. 21. 22.

Infirmi quomodo excusentur à recitatione Breviarii? pag. 64.
Addit. post n. 77.

Inquilinus scandalosam vitam ducens, vel alchymiam ex-
ercens cum periculo incendii &c. potest etiam extra
tempus ordinarium expelli. pag. 633. Quæst. 10. Ad-
dit. II.

Insula novæ Dominium ad quem pertineat? pag. 283. Ad-
dit. post n. 23.

Intentio quænam requiratur ad *Horas Canonicas*? pag. 33.
n. 40. 41.

Interesse novum an exigi possit ex interesse restanti? pag.
550. post n. 48. Addit. I. II. Interesse plura restantia
an computari possint in novum Capitale? ibid. Ad-
dit. III.

Interesse sive recipi aliquid in mutuo ultra sortem tanquam
interesse quid? pag. 542. n. 36.

I N D E X.

Interruptio notabilis in Horis Canonicis an tollat unionem moralem? pag. 44. Addit. post n. 55.

Judicium debet esse comes juramenti. pag. 80. n. 12. 13.

Juramentum debite factum, an sit bonum? pag. 73. n. 1.
Juramentum quid? num. 2. Aliud assertorium aliud promissorium. n. 4. Simplex & solenne. n. 5. Per Simplicem DEI constellationem & execrationem quid? n. 6. An sit *Juramentum*, si quis per fidem suam aut honorem sacerdotalem, vel nobilitatis suæ aliquid affirmat vel promittat? n. 7. 8. Quid sentiendum de alijs jurandi formulis? n. 9. & seqq. In his intentio loquentis spectanda. n. 10.

Juramenti tres comites. pag. 80. n. 12. Quale peccatum, si desit *judicium* in juramento? n. 13. Consuetudo incaute jurandi, quale peccatum? n. 14. Quid de consuetudine hac incaute jurandi? num. 15. Iustitia quomodo requiratur ad *juramentum*? n. 16. *Juramentum* promissorium sine animo exequend est perjurium. n. 17. Si fiat contra rem malam, quale peccatum? n. 18. *Juramentum* de re illicita non obligat. n. 19. Quid si fiat de faciendâ opere indifferenti? num. 20. & seqq. In omni *juramento* & voto quatuor conditiones tacite subintelliguntur, quæ? n. 23. Hæ tamen non faciunt *juramentum*. num. 24. *Juramentum* promissorium de re bona obligat. n. 25. Quid si fiat de opere minus bono? n. 26. In *juramento* requiritur veritas & sub qua obligatione? n. 27. 28. & seqq. *Juramenti* promissorii violatio, quale peccatum? num. 31. Quid si res promissa sit levis? n. 32.

Juramentum exigere à Juraturo falso, an liceat? pag. 96. n. 33. & seqq. Præsertim in judicio? n. 35. Aut à juraturo per falsos Deos vel Mahometem? num. 36. Vel à juraturo bona fide contra veritatem? n. 37. An liceat jurare cum restrictione mentali? n. 38. Vel æquivoce? n. 39. 40. *Juramentum* quis possit irritare dispensare, commutare? n. 41.

I N D E X.

In juramento falso cur non excuset levitas materiæ, bene tamen in voto violato? pag. 112. n. 14.

Qui potest dispensare in Votis, an idem possit in juramentis? & quid de regularibus? pag. 145. num. 52. 53. Juramentum non amplius ludendi an valeat? pag. 610. n. 118. 119. Juramenti hujus violatio quale peccatum? n. 120. & 121.

Juramentum an contineant certæ quædam formulæ? pag. 78. post n. 11. Addit. J. Juramentum an possit fieri sine verbis? ibid. Addit. II.

Jurantes qualiter in Confessionali sint examinandi? pag. 91. post n. 30. Addit. II. Juramentum de servando Secreto cujusdam Medicinæ &c. quandomodo teneatur? ibid. Addit. III. Jurantes de pretio rerum Mercatores, quandomodo excusentur à perjurio? ibid. Addit. IV. Qualiter res debeat apprehendi tanquam vera, ut liceat jurare? pag. 90. post n. 30. Addit. I.

Jurare an liceat cum æquivocatione, vel restrictione, & quando, & quomodo? pag. 199. num. 40. Addit. I. & seqq.

Jus nature aliud præceptivum, aliud permissivum. pag. 273. n. 15. Jus varis acceptiones. pag. 203. num. 21. Jus ut objectum Justitiæ, quid? n. 22. Dividitur in jus ad rem & jus in re n. 24. Jus in re & jus ad rem quid? & quomodo differant? n. 24. 25. Juris in re species, quæ? pag. 210. n. 1. Jus utendi & jus fruendi, quomodo differant? n. 7.

Jus ligandi, piscandi &c. quo tempore in alienis silvis & luminibus præscribatur? pag. 339. post n. 30. Addit. VII. in Append.

Justitia requiritur ad juramentum & quomodo? pag. 80. n. 12. & 16.

Justitiæ varis acceptiones. pag. 191. n. 1. & 2. Justitia proprie quid? num. 3. Reddit alteri Jus, & quale? num. 4. Virtutes Justitiæ annexæ, quæ? num. 6. Justitia proprie dicta, an detur inter Patrem & Filium,

I N D E X.

lium, Dominum & servum? num. 9. Ea dividitur in commutativam & distributivam. num. 13. Justitia commutativa quæ? n. 14. Et qualem servet æqualitatem? n. 15. Justitia distributiva, quæ? n. 16. Hæc servat proportionem Geometricam, illa Arithmeticam. num. 17. Utraque Justitia dividitur in præmiativam & punitivam. n. 19. Justitiæ objectum quale? n. 20.

L.

Laudemium duplex, quo tempore præscribatur, ut à Colonis licite continuari valeat? pag. 330. post n. 30. in Append. Addit. II.

Legatum quid? pag. 482. n. 64. An in testamento minus solemni ad causas pias factò valeant legata profana? n. 65. Et è contra corrumpente Testamento ad causas profanas corrumpant legata pia? n. 66. & 67. An Credendum Parocho vel Confessario circa legata pia à Defuncto relicta? pag. 433. n. 27. 28.

Legitima debet relinqui in testamento Hæredibus necessariis. pag. 489. n. 73. Legitima portio, quæ? n. 74. non habet locum in regnis &c. n. 75.

Liberi illegitimi an & qualem possint prætereendere successionem in Bonis paternis? pag. 493. Addit. post n. 81.

Liberis factæ donationes an, & quomodo teneant? pag. 389. post n. 26. Addit. I. in Append.

An propter liberos factæ expensæ sint mortuo parente computandæ in divisionem Hæreditatis? ibid. Addit. II.

Lytania majores an extra Chorum sub præcepto dicendæ? pag. 28. n. 35. & seqq.

Locatio & conductio quid & quotuplex? pag. 631. Quæst. 10. Addit. I.

I N D E X.

Locatio quomodo differat à Commodato? pag. 397. n. 28.
Inter locationem & mutuum magna est disparitas.
pag. 532. n. 21. Locator rerum ad quæ obligetur?
pag. 637. quæst. 10. Addit. II. III. Locator operarum
quales habeat obligationes? ibid. Addit. IV.

Locupletari nemo debet cum damno alterius, quomodo?
pag. 296. n. 7.

Ludus dupliciter accipitur. pag. 600. n. 103. Ludi con-
tractus an licitus? n. 104. Requiritur tres condi-
tiones ad ejus justitiam. n. 105. & seqq.

Ludere principaliter propter lucrum, an sit peccatum? n.
108. 109. *Lusus alearum*, V. supra *Alea*.

Qui lucratur Lusu prohibito an teneatur ad restitutionem?
n. 113. Juramentum amplius non ludendi an valeat?
n. 118. & 119. Violatio talis juramenti quale pecca-
tum? n. 120. & 121.

Lusus cum prodigo, an importet ex parte prodigi obliga-
tionem solvendi, si perdat? pag. 368. Addit. post n. 30.
Lusus detestatio, si fiat addito voto deinceps non am-
plius ludendi, qualiter hoc votum intelligi debeat? p.
612. Addit. post n. 121. Lusu prohibito an teneatur
lucranti dare id, quod perdidit? pag. 610. Addit. post
n. 113.

M.

Manfuetudo quid, & quomodo contra eam peccetur? pag.
175. n. 26.

Maritus an non habeat aliquam administrationem circa
bona paraphernalia uxoris? pag. 238. Addit. post
n. 17.

Martyrium est excellentissimus Actus fortitudinis. pag.
181. n. 39. Quid sit? n. 40. Et quæ ad illud re-
quirantur in adultis? n. 41. & 43. & seqq. Quid suffi-
ciat in parvulis? num. 42. Hæretici propter sectam
finem

I N D E X.

suam Occisi non sunt Martyres. num. 43. Quid si dormiens occidatur in odium fidei? num. 45. Milites pugnantes contra Infideles an sint Martyres? n. 46. & seqq. Morientes pro defensione cujuslibet virtutis supernaturalis sunt vere Martyres. num. 49. & 50. Quid si Tyrannus alios prætextus faciat? n. 51. Ad Martyrium quomodo requiratur, ut mors inferatur? n. 52. Missi in Carcerem vel Exilium propter fidem an & quando sint Martyres? n. 53. Martyres desiderio an sint proprie Martyres? n. 54. Pulchræ sententiæ circa Martyrium sine sanguine. n. 55. Morientes in causa pia, v. g. inserviando pestiferis &c. an sint Martyres? n. 56. & 57. Ad Martyrium requiritur vel Status gratiæ, vel dispositio ad eam & qualis sufficiat? n. 58. & 59. Injuriam facit Martyri, qui Orat pro Martyre. n. 60.

Matrimonium an sit materia opta voti? pag. 107. num. 7. Matrimonio adjuncta Conditio turpis an suspendat contractum Matrimoniale, vel potius habeatur pro non adjuncta, ita ut contractus matrimonialis valeat, ac si nulla conditio fuisset adjuncta? pag. 351. post n. 12. Addit. III.

Mendacium est triplex Jocosum, officiosum, & perniciosum quid & quale peccatum? pag. 196. n. 11. Vide *Amphibologia*.

Mercatores jurantes circa pretia rerum, quandonam excusentur à perjurio? pag. 93. post n. 30. Addit. IV. Mercatores qualiter peccent, si honoraria porrigunt famulis, ut ad suas Officinas, trahant Dominos, occulte computantes inter merces easdem vendentes Dominis? pag. 581. Addit. post n. 98. Mercatores, an intra latitudines justii pretii possint devenire ad summum per circumventionem emptorum? pag. 182. Addit. post num. 99.

Mercatorum libri quidnam probent? pag. 597. post num. 202. in Append. Addit. IV.

I N D E X.

Metus gravis ab intrinseco proveni nō invalidat, contractum. pag. 359. n. 16. Idem dicendum de metu ab extrinseco, sed iuste incusso. n. 17. Quid si contractus ex metu gravi iniuste incusso celebretur? n. 18. & seqq.

Milites, quales gaudeant speciali Privilegio, si condant Testamentum? pag. 437. Addit. post. n. 31.

Minorennis quis? pag. 363. n. 22. An possit contrahere sine auctoritate Curatoris? num. 26. Corollarium de perdente ludendo. n. 28. An tunc obligetur naturaliter? n. 29. Quid si contrahat cum consensu Curatoris? n. 31.

Misum celebrare ante dictum Matutinum an sit peccatum mortale? pag. 61. n. 75.

Molestia quid? & quæ vitia ei opponantur? pag. 176. n. 30.

Modus contractui alicui adiectus non suspendit ipsum contractum usque ad adimpletionem talis modi. pag. 349. post n. 12. Addit. II.

Mobatra contractus, quis? pag. 536. n. 26. Est illicitus. n. 27.

Monasterium non tenetur ad refarcitionem si res aliqua citra eusdem approbationem apud Religiosum deposita ex ejus culpa pereat. pag. 413. Additione post n. 51.

Moniales an teneantur ad recitationem Breviarii? pag. 13. Addit. post n. 18.

Monopolium quid, & quando sit licitum? pag. 595. Append. post Qu. 8. Addit. VIII.

Montes pietatis, qui? pag. 537. n. 28. An sint liciti? n. 29. & seqq.

Morositas quid? pag. 169. n. 12.

Mulierum Fidejussio quantæ sit efficaciz? pag. 511. Addit. post n. 9. Addit. II.

Mu-

I N D E X.

Mutuum quid? & unde sic dictum? pag. 504. n. 2. 3. & seqq. In mutuo dominium rei transfertur in mutuatarium. n. 4. & 5. Qui possint mutuum dare vel accipere? n. 6. Ex mutuo quando obligetur Civitas, Monasterium, Ecclesia? n. 7. Quid de filiisfam. mutuo accipientibus? n. 8. Inter contractum mutui & locationis magna est disparitas. num. 21. In mutuo an possit aliquid exigi ratione lueri cessantis & damni emergentis? num. 32. & seqq. Vel pacisci de pœna solvenda? n. 38. & 39. An pro sola carentia pecuniæ quid exigi valeat? num. 40. & seqq. In mutuo an aliquid exigi possit ultra sortem auctoritate Principum, vel consuetudine Provinciarum? num. 43. Quid de praxi Romani Imperii? n. 46. & 47. Inter mutuum & centum multiplex differentia, n. 69. & seqq. Mutuum quomodo differat à Cambio? n. 73 & commodato? pag. 497. n. 29. In mutuo cur loco auri possit reddi argentum, & cur non loco frumenti oleum? pag. 504. Addit. post n. 4.

Mutui solutio, quo loco sit facienda? pag. 508. post n. 9. in Append. Addit. I. Item quo tempore? ibid. Addit. II. Mutui solutio an possit fieri per partes? ibid. Addit. III. Mutuum quando solvitur à debitore, an inter Creditores sit observandus Ordo & qualis? ibid. Addit. IV. V. VI. VII.

Mutus pecunia in qua sorte, valore & pretio sit solvenda? ibid. Addit. VIII. IX. & X.

Mutuum si quis se accepisse testetur per proprium Chirographum creditori extraditum, cum tamen nihil adhuc acceperit, quid tali agendum, si creditor vel eo mortuo hujus successor prætendat solutionem debiti? ibid. Addit. XI.

N.

Nativitas est modus acquirendi rerum Dominium Jure gentium. pag. 282. n. 22.

I N D E X

Nomina, seu Chirographa, si minoris pretio per tertium emantur, quam foret ipsum debitum principale in his litteris expressum, ad quem spectet lucrum, posito quod Emptor totum lucrum obtineat? pag. 590. post n. 102. in Append. Addit. V. & seqq.

Novitii an sub culpa teneantur recitare Horas Canonicas? pag. 15. n. 19. *Novitii* Religionum libere testantur. pag. 453. n. 42. *Novitiorum* Testamenta an subsint Decreto Concil. Trid. n. 43. & 44.

Nummi post commixtionem sunt accipientis, & cur? pag. 288. n. 29. & 30.

Nuntius, cui res commodata consignata est restituenda Domino, si is cum ea austringat, quis luere debeat? pag. 47. Addit. post n. 40.

O.

Obligatio civilis & naturalis, quæ? pag. 370. n. 33. *Obligationis* naturalis effectus. n. 34.

Observantia ut virtus, quid? pag. 195. n. 8.

Officiales an & ipsi possint emere Chirographa seu nomina minori pretio, quam foret debitum inibi contentum, atque sibi ex æratio Principis integram satisfactionem præstare? pag. 593. post n. 102. Addit. VII. *Officiales* Principum, si intra annum ægrotent, an nihilominus integrum salarium accipere debeant? pag. 641. qu. 10. Addit. VI.

Officium Divinum quoad certum Sanctum in una diœcesi translatum, an debeat recitari, si quis interea veniat in aliam, ubi id tunc jam persolutum? pag. 50. post n. 65. Addit. I.

Officio Divino alterius Diœcesis an Viator, seu peregrinus se possit conformare? ibid. Addit. II. Item an tunc jam

I N D E X.

jam possit prævenire Vesperas conformiter Ordinationi talis Diœcelis, ethi necdum ejusdem terminos attigerit? *ibid.* Addit III. Vid. *Horas Canonicas*. Officium Ecclesiasticum & Divinum quid? pag. 3. num. 2. Officium totum constat septem horis Canonicis, n. 4. Vid. *Horæ Canonicæ*. Officium Defunctorum in die Commemorationis animarum an extra Chorum sub præcepto dicendum? pag. 28. n. 35. & seqq.

Operas quas, & quando Domini possint à suis subditis exigere? pag. 212. post n. 3.

Opifices quomodo in suis opificiis possint decipere, & sic animas suas gravare? pag. 355. Addit. post. n. 15.

P.

Pactum quotuplex? pag. 350. Addit. post n. 9.

Pactum quid? n. 3. & seqq. *Pactum* Antichristeos. quid? pag. 555. n. 50. *Pactum* Legis commissoriæ quid? n. 53. Et an valeat in Pignoribus? n. 54.

Papa habet potestatem dispensandi in Votis. pag. 137. n. 42. & 43. & seqq.

Parentum donationes factæ liberis an teneant, & utrum sint mortuis parentibus computandæ in divisionem Hæreditatis? pag. 389. post n. 26. in Append. Addit. I. & II.

Parocho an sit credendum circa legata pia à defuncto relictæ? pag. 432. n. 27. & 28.

Partes Prudentiæ, Justitiæ &c. aliæ subjectivæ, alia potentiales, aliæ integrales. pag. 164. n. 6.

Patientia quid? pag. 179. n. 36.

Patria potestas in Filiosfamil. quando finiatur? pag. 234. Addit. II. post n. 13.

Peculium unde sic dictum? pag. 232. n. 9. *Peculium* filii-
famil. castrense, quasi castrense, Profectitium & Ad-
ventitium, n. 10. & seqq.

Pe-

INDEX.

- Pecuniam** auream altari solvendam accipiens famulus vel nuntius an possit prius permutare retento iure? pag. 569. n. 79. & 80. Pro sola carentia pecunie in mutuo nihil potest exigi. n. 40. 41.
- Peregrini** an se possint conformare Officio Divino alterius loci, quem pertransiunt, & quomodo? pag. 50. post n. 65. Addit. II. & III.
- Peregrinorum** ab intestato morientium Bona, ad quem pertineant? pag. 263. Addit. post n. 5.
- Perjurium** quid? pag. 88. n. 24. Est peccatum mortale. ibid. In perjurio non datur levitas materiz, n. 29. Potest tamen id fieri veniale ex defectu voluntarii ac deliberationis. n. 30.
- Pietas** varie sumitur, quid? pag. 194. n. 7.
- Pistor** si ex alieno frumento bona fide empto conficiat panem, ad quem spectet ejus Dominium? pag. 285. Addit. post n. 24.
- Plantatio** quomodo sit modus acquirendi rerum Dominium? pag. 289. n. 32.
- Pignus** quomodo differat à commodato? pag. 397. n. 29. Pignus unde sit dictum? pag. 554. n. 49. Quomodo differat ab Hypotheca? ibid. In pignoribus an liceat Pactum Antichrifeos? num. 50. & seqq. Vel Pactum legis commissoris? n. 53. & 54.
- Possessio** varie accipitur. pag. 222. n. 18. Possessio juris tantum seu civilis, possessio facti seu naturalis tantum & possessio juris & facti simul, quid? n. 19. 20. & 21. Possessionis definitio explicatur. n. 22. & seqq. Possessionis Privilegia præcipua. n. 24. & seqq.
- Rerum** deperditarum possessionem an Dominus omittat? pag. 264. n. 7.
- Possessio** requiritur ad Præscriptionem. pag. 303. n. 9. Ea quomodo interrumpatur, pag. 327. n. 29. & 30.
- Possessor** *bonæ & meliæ fidei*. pag. 323. n. 20. Possessor si rest tuatur, ante omnia rest tui debet. n. 26. An in valet possit vim vi repellere? ibid.

I N D E X.

Prælati quæ vota Religioſorum irritare poſſunt? pag. 134.
num. 39.

Præſcriptio, quid & an diſſerat ab Uſucapione? pag. 293.
n. 2. & 3. Quo jure & cur ſit introducenda? num. 4.
Habet locum etiam in foro conſcientiæ. n. 5 & ſeqq.
Ad præſcriptionem quæ conditiones requirantur? n. 8.
& ſeqq. An ea cum dubio poſſit inchoari & con-
tinuari? n. 11. & 12. Quantum temporis requiratur
ad Uſucapionem ſeu Præſcriptionem rerum mobilium
inter pr. vatos? num. 21. Vel immobilium inter eos
ſive præſentes, ſive abſentes? n. 22. & ſeqq. Quid de
rebus immobilibus Eccleſiarum & Monafteriorum? n.
25. Ac etiam mobilibus earum? num. 27. Specialia
quoad hoc Privilegia quorundam Monafteriorum &
Ordinum, n. 26. Præſcriptio quomodo interrumpatur?
n. 29. & ſeqq.

Præſcriptio poſitiva & privativa, quæ? pag. 297. Addit. I.
poſt n. 7.

Præſcriptio immemorialis quæ & quomodo probetur? pag.
297. poſt num. 7. Addit. II. Præſcriptio contra quas
Perſonas introduci valeat? ibid. Addit. III. Præſcriptio
an introduci valeat per actus meræ facultatis? Ad-
dit. IV.

Ad Præſcriptionem quotuplex Poſſeſſio & qualis requiratur?
pag. 303. poſt n. 9. Addit. I. & II.

Præſcriptio an introduci poſſit per malam fidem juridicam,
ſi tamen adſit bona fides Theologica? pag. 305. poſt
n. 10. Addit. I.

De Præſcriptione ſeptem notabiles Caſus, ubi de annuiſ
præſtationibus & duplici laudemio ſubditorum. Item
de Anniverſariis, Beneficiis, & juribus lignandi, piſcan-
di &c. pag. 329. poſt. n. 30. Append.

Præſcriptionis tempus quoad bona immobilia Principum,
Communitatum, & Civitatum Imperialium. pag. 320.
poſt n. 22.

Præſcriptio quando interrumpatur & quando dormiat? pag.
328. poſt n. 30.

I N D E X.

- Præsens & absens in Ordine ad Præscriptionem* quis dicatur? pag. 322. n. 23. Quid de partim præsentem & partim absente? n. 24.
- Precarium* quid? pag. 398. n. 30. Et quomodo differat à *Commodato*? *ibid.*
- Pretium* mercis an possit augeri ob affectum vel singularem *Utilitatem Emptoris*? pag. 578. *Addit. post n. 94.*
- Pretium* rerum duplex, *Legitimum & Vulgare*, pag. 575. n. 87. *Illud consistit in indivisibili.* n. 88.
- Pretium Vulgare* triplex, *summum, medium, & infimum.* *ibid.* n. 89. *Pretii Vulgaris Justitia*, n. 90. & seqq.
- Pretium summum à Venditoribus per circumventionem Emptorum an extorqueri possit*? pag. 582. *Addit. post num. 99.*
- Prodigi contractus vel Lusus cum alio Vergentes in ejusdem præjudicium an teneat, & importet aliquam obligationem*? pag. 368. *Addit. post n. 30.*
- Professio Religiosa*, in hanc commutantur omnia *Vota*. pag. 130. n. 33. *Professione adjecta conditio turpis an suspendat Professionem usque ad ejusdem implementationem*? pag. 351. *post n. 12. Addit. III.*
- Promissio* quomodo differat à *simplici proposito*? pag. 104. n. 2. *Solo animo concepta an obliget*? n. 3. *Etiam hominibus fieri potest.* n. 5. *Antequam sit acceptata non obligat.* pag. 348. n. 5. *Discrimen inter promissionem DEO & homini factam.* n. 5.
- Promissio* quid? pag. 376. n. 2. *Quanta sit ejus obligatio*? n. 5. & seqq. *Excusantur à mortali multæ promissiones, Cur*? n. 7. *Promissio variis modis obligare definit.* n. 8. & seqq.
- Promissio de non mutando testamento an sit irrevocabilis*? pag. 381. *Addit. post n. 12.*
- Promissio de non ducenda Uxore alia, si prior decedat, an obliget*? *ibid.*
- Promissio Matrimonii in Futurum, si Conjux moriatur, an sit Valida, si nulla simul interveniat culpa*? *ibid.*

I N D E X.

Promittentes gratuito valde liberaliter, aut pauca servantes, qualiter æstimandi? *ibid.* Addit. post n. 7.

Proportio Geometrica & Arithmetica, quæ? pag. 201. n. 18. Quam proportionem fereat justitia commutativa & distributiva? n. 17.

Propositum quomodo differat à Promissione? pag. 105. n. 1. & 2. item pag. 377. n. 3. Propositum non servare, an sit peccatum? n. 4.

Proxenetæ si rem aliquam distrahant majori pretio, quam Dominus petiit, ad quem spectet excessus pretii? pag. 588. post n. 102. in Append. Addit. IV.

Prudentia quid? pag. 164. n. 4. An sit unicus habitus? n. 5. Ejus encomia. num. 3. Prudentiæ quæ sint partes subjectivæ? n. 7. & 8. Partes potentiales? n. 9. Integrales? n. 10. Prudentia carnis. n. 14.

Pubes, impubes qui? pag. 363. n. 22. Pubertas quando incipiat? pag. 134. n. 38.

Pupillus quis? pag. 364. num. 23. Pupillus pubertati vel infantie proximus, quis? *ibid.* Pupillus an sine Tutoris autoritate contrahere possit? n. 26. Corollarium de Pupillo sic emente. n. 27. Vel perdente ludendo. num. 28. An is tunc obligetur naturaliter? num. 29. & 30. Quid, si contrahat cum consensu Tutoris? n. 31. Pupilli an contrahere possint absque interventu Judicis? Addit. post n. 31.

Q.

Quæstiones an possint emere Chirographa minori pretio ob difficile solutionem æstimata, & sibi ex ærario Principis satisfactionem facere ex integro? pag. 593. post num. 102. in Append. Addit. VII.

R.

Reditus Stole, inter quæ bona Clericorum sint computandi? pag. 244. Addit. post n. 22.

Re-

I N D E X.

- Regulares an teneantur ad Horas Canonicas etiam in particulari?* pag. 12. post n. 18. Et unde teneantur recitare Horas Canonicas? pag. 13. n. 17. & 18. & seqq.
- Religiosi an habeant Dominium Bonorum temporalium?* pag. 257. n. 45. 46. Saltem in communi? n. 48. & 49. Habent quafi Dominium Bonorum Spiritualium. n. 47.
- Religiosi an testari valeant?* pag. 452. n. 38. & seq. an possint contrahere? pag. 365. n. 25. Aut facere donationem mortis causa? pag. 453. num. 41.
- Res corporales & incorporales quæ?* pag. 224. n. 22. Res Corporales aliæ, quæ carent Domino, aliæ non. pag. 261. n. 1. & 2. Rerum Dominium generatim quibus modis acquiratur? n. 3. & seqq. Res, quæ nullius sunt, sunt primo occupantis. n. 5. Limitatur hoc. ibid.
- Res deperditæ & ab alio inventæ an debeant restitui?* n. 6. & seqq. Rerum deperditarum dominium an Dominus amittat? n. 7.
- Res aptæ præscribi, & quæ talis non sit?* pag. 315. n. 16. & seqq. Res mobiles & immobiles quæ? n. 20. Et quo tempore præscribantur contra privatos? n. 21. 22. & seqq. Vel Ecclesias, aliaque pia loca? n. 25. & 27.
- Minus est Actionem habere quam Rem, quomodo?* pag. 546. num. 42.
- Res tanti valet, quanti Vendi potest, quomodo?* n. 99. p. 582
- Restitutio in integrum quid?* pag. 372. n. 35. Beneficium Restitutionis in quibus casibus concedatur? num. 36. Conceditur etate minoribus. n. 37. Deceptis aliquibus. n. 38. Competit Ecclesiis aliisque piis locis. num. 39. Intra quod tempus debeat peti? n. 40. & seqq. Quibus aliis competat? n. 43.
- Restitutio cui a Beneficiario facienda, si is intermittat Horas?* pag. 30. Addit. post n. 37.
- Restituere num teneatur Commodatarius in æquivalenti, si auctius, cui res commodata fuit extradenda Domino*

I N D E X.

cum eadem auffugiat? pag. 407. Addit. post num. 40.
Restituere in æquivalenti num teneatur Capitulum vel
Monasterium, si depositum pereat apud membrum par-
ticulare ejusdem? pag. 413. Addit. n. 51.

Retractus, seu Jus Protimiseos quid? pag. 598. in Append.
post Quæst. 8. Addit. X.

S.

Schedula aliqua reperta, in qua annotata Reperitur causa
pia tanquam Hæres, an sit Reputanda pro Testamento
Valido? pag. 443. n. 37. in Appendice Addit. III.

Secretum servandum si promittitur, quandonam talis pro-
missio obliget? pag. 92. post n. 30. Addit. III.

Senatus Consultum Macedonianum an elidatur per jura-
mentum Filiisam? pag. 508. Addit. I. post n. 9.

Servitus quid & quotuplex? pag. 318. post n. 20. Addit.
I. & II. Servitus quo tempore præscribatur cum vel
sine titulo? ibid. post n. 24. Addit. I. & II. Servitus
semel præscripta quo tempore iterum extinguatur? ibid.
Addit. III.

Simonia in obrinendo Beneficio si sit commissæ per tertium,
an possidens bona fide tale Beneficium, seu Canonica-
tum possit præscribere, & quo tempore? pag. 337. post
n. 30. in Append. Addit. VI.

Sobrietas quid? pag. 174. n. 23.

Societatis Contractus, an ab usura excuset praxin accipiendi
aliquid ultra sortem? pag. 549. n. 48.

Solidi nomine quid intelligatur? pag. 387. n. 23.

Solicitudo temporalium quæ & quando prohibita? pag. 171.
n. 18. 19.

Solutio mutui in quo loco sit facienda, ac quo tempore?
pag. 510. post n. 9. in Append. Addit. I. perque II. III.
IV. V. VI. VII. VIII. IX. X. & XI.

Anacl. Reiffenstuel. Theol. Tom. III.

c

Spe-

I N D E X.

Specificatio est modus acquirendi rerum dominium Jure Gentium. pag. 284. n. 24. *Specificatio quando transferat Dominium in illum, qui novam formam in alienam introduxit materiam?* pag. 285. in *Addit.* post num. 24.

Sponsorum Donationes, quas ad invicem faciunt quam firmæ sint? pag. 397. post n. 26. *Addit.* III.

Sponsio quid? pag. 608. n. 114. *Certus de Veritate an possit spendere & quando?* n. 115. & seqq.

Studioſitas quid, & quæ Vitia ei advenſentur? pag. 175. n. 28.

Subdiaconus tenetur dicere Horas Canonicas jam primo die, quo ordinatus est, & quas? pag. 10. n. 13.

T.

Temperantia quid? pag. 173. n. 22. *Sumitur etiam late. ibid.* *Ejus partes subjectivæ, n. 23. 24. Potentiales, n. 25. & seqq.* *Et integrantes, quæ?* n. 32.

Tempus quo præſcribitur servitus. pag. 322. post num. 24. *Addit.* I. II. *Tempus quo servitus semel præſcripta iterum extinguitur.* *ibid.* *Addit.* III.

Testamenti Valor quidnam de jure Bavarico requirat quoad subscriptionem & subſignationem testium? pag. 419. *Addit.* post. n. 9. *Testamento adjecta turpis Condicio an habeatur pro non adjecta?* pag. 351. n. 12. *Addit.* III. *Testamentum nuncupativum an valeat per annutum?* pag. 421. *Addit.* post n. 11. *Testamentum inter liberos ad quas personas se extendat?* pag. 435. *Addit.* post n. 30. *De Testamenti confectio- ne ponuntur 6. Casus notabiles.* pag. 440. post n. 35. *Append.* *Testamento annexa Clausula: ut eodem modo Valeat, si in spatiis vacuis vel schedis separatis aliquid adhuc adjiciatur. Quidnam operetur?* pag. 479. *Addit.* post n. 60.

Testamentum ad pias Causas an valeat, si erretur in expressione Nominis Hæredis? pag. 440. post n. 35. *Addit.*

I N D E X.

dic. I. Testamentum ad pias Causas Repertum in pul-
pito absque subscriptione testium an & quomodo va-
leat? Et quid si tantummodo fuerit inventa aliqua
scheda? *ibid.* Addit. II. III. Testamentum quomodo
cito fieri possit, præsertim succurrendo causis piis &
pauperibus, si quis subito obruatur morbo, sitque peri-
culum in mora? *ibid.* Addit. V. Testamentum quo-
modo practice fiat? pag. 496. post num. 83. Append.
Item quomodo practice tradatur ad Acta. *ibid.* Ad-
dit. II. Testamentum mutari potest, etiam præcesserit
promissum de non mutando amplius. *Vid. Promissio.*

Testamentum reciprocum quid? pag. 465. post qu. 5. Ap-
pend. I. Addit. I. Quomodo practice fiat inter Coniuges?
ibid. Addit. II. III. An à tali testamento possit una
pars recedere, ignorante altera comparte? *ibid.* De
FFr. Minor. vide *Clausula Codicillaris*. Testari de Bo-
nis an possint Maritus & Uxor moritura? pag. 471. post
n. 58. Append. II. Item de qualibus Bonis Viduus,
vel Vidua superstes? *ibid.* Addit. VI. VII. Testatoris
Voluntas quomodo probetur? pag. 433. post num. 28.
Testatoris Voluntas qualiter debeat esse constituta, ut
testamentum Valeat? pag. 415. Addit. post n. 1.

Testamentum & quolibet Donatio mortis causa potest li-
bere Revocari. pag. 384. n. 16. Testamentum quid?
pag. 414. n. 1. Dividitur in solemne & minus so-
lemne seu Privilegiatum, n. 2. Paganum & Militare,
n. 3. Testamentum scriptum seu Clausum, & nuncu-
pativum quid? n. 3. Hoc à Notario solet Redigi in
scripturam Cur? n. 4. Ad Testamentum solemne scri-
ptum quæ requirantur? num. 5. ac seqq. Et quæ ad
Testamentum nuncupativum? n. 11. Testamentum
non privilegiatum an in foro conscientie Validum sit,
si ei desint solemnitates civiles? n. 12. &c.

Testamenta privilegiata, quæ? pag. 429. n. 20. Testamen-
tum ad pias causas quod? *ibid.* Ad hoc quæ requi-
rantur & sufficiant? n. 21. Duo Testes in Testamento
ad pias Causas non sunt de forma substantiali, sed
probatoria. n. 22. Hinc scriptum manu Testatoris

I N D E X.

valet absque alio Teste. n. 23. Item si hæredi certo constat de dispositione ejus ad pias causas. n. 24. Quid juris, si moriturus cœpit facere testamentum, & non potuit absolvere? n. 25. & seqq.

An Credendum Parocho, vel Confessario circa legata pia à defuncto relicta? n. 27. & 28. Testamentum inter liberos est privilegiatum. n. 30. Item Testamentum militare & quomodo? n. 31. Testamentum ad Acta est privilegiatum. n. 32. Quid liceat hominibus Rusticis? num. 33. Quid juris tempore Pestis? n. 34. Quid spectata locorum consuetudine, statutis & Regnorum legibus? n. 35. An omnes testari valeant? pag. 451. n. 36. & 37.

Quid de Religiosis? n. 38. & seqq. Eorumque Novitiis? n. 42. Testamenta Novitiorum an subint Decreto Concilii Tridentini? n. 43 & 44. Clerici sæculares præsertim Beneficarii an testari Valeant? pag. 456. n. 45. & 46 & seqq. In Testamento minus solemniter ad Causas pias valent Legata profana inserta. pag. 482 n. 65. Corruente Testamento minus solemniter ad causas profanas, non corruunt Legata pia. n. 66. & 67. Testamenti fundamentum est institutio hæredis. n. 70. An sit obligatio faciendi Testamentum? n. 79.

Teste legitimi qui? pag. 417. n. 7. Testes duo an sint de substantiali forma Testamenti ad pias causas? pag. 430. n. 22.

Thesaurus quid? pag. 266. n. 9. Thesaurus inventus cuius sit? n. 10. & seqq. An sit licitum emere fundum, in quo scitur latere Thesaurus? num. 13. Thesaurus quantum proprie talis dicatur? pag. 266. Addit. post n. 9. Thesaurus Repertus in loco an pertineat ad Ecclesiam, vel aliquam communitatem? ibid. Addit. post n. 11. Item quisnam Thesauri reperti in feudo vel Emphyteusi possit prætere Dominium, num Dominus directus, vel feudatarius seu Emphyteuta? ibid. Addit. post n. 13.

I N D E X.

- Titulus* ad Præscriptionem requisitus quotuplex? pag. 312.
post n. 15. Addit. I. II. Sufficiens quis? n. 13. 14.
- Traditio* est modus acquirendi rerum Dominium Jure Gentium. pag. 291. num. 34. 35.
- Trebellianica* quid? pag. 491. n. 78.
- Tributa* aliave onera domibus imposita tenetur solvere locator. pag. 633. qu. 10. Addit. II.
- Tutor* in quo differat à Curatore? pag. 370. num. 32.

V.

Venationem & *Piscationem* possunt Principes in certis locis interdicere. p. 272. n. 14. 15. An qui contra justam venandi prohibitionem venatur, peccet, teneaturque damnum compensare? num. 16. 17. An is acquirat Dominium feræ captæ? n. 18. Duplex in proposito jus considerari potest. ibid. Quid de animalibus Domesticis aut feris in certo loco conclusis? n. 20. An fera laqueo intricata sit eximentis vel laqueum ponentis? n. 21.

In *Venatione* quomodo Principes peccare possint? pag. 274. Addit. post n. 15.

Venditio & *Emptio*, quid? pag. 574 n. 86. Ejus pretium quotuplex? n. 87. & seqq. Justitia pretii Vulgaris unde desumenda? n. 90. & seqq. Res tanti valet, quanti vendi potest, quomodo? num. 99. Invitus an, & in quibus casibus possit cogi vendere? n. 100. & seqq. Vendita res, si pereat ante traditionem, quis debeat eam luere, an venditor vel emptor? pag. 585. &c. post num. 102. Addit. I II. Vendita res, si quidem non ex integro pereat, fiat tamen ante ætalem traditionem deterior vel melior, ad quem spectet damnum vel lucrum? ibid. Addit. III. Venditione si res distrahat per tertium pretio majori, quam Dominus petiit, ad quam spectet excessus lucri? Addit. IV.

I N D E X.

Venditor an possit augere pretium ob specialem affectum vel utilitatem emptoris? pag. 578. Addit. post n. 94.
Venditores an possint circumvenire ementes deducendo eos ad pretium limum mercis? ib. Addit. post n. 99.

Verecundia quid? pag. 177. n. 32.

Veritas, sive *Veracitas* quid? pag. 196. n. 11.

Vinum debile si ematur loco generosi, an *Contractus* sit nullus? Et quid si illud sit coctum vel lymphatum? aut recens loco veteris? &c. &c. pag. 355. post n. 15. Addit. I. II. III.

Virtutes Cardinales. quot & cur sic dictæ? pag. 163. n. 2.

Votum quid? pag. 105. n. 1. Quanta ad illud requiratur deliberatio? n. 4. *Votum* sit *Soli DEO*. n. 5. Est de meriori bono. num. 6. *Matrimonium* an sit materia *Voti*? n. 7. *Votum simplex* & *solemnè*. n. 8. & 9. *Votum personale* & *mixtum*, n. 10. *Absolutum* & *Conditionatum*. n. 11.

Voti transgressio quale peccatum? n. 12. & seqq. In *Juramento* falso non excusat levitas materię, secus in *Voto violato*, cur? n. 14. Dubius de emissionē *Voti* an teneatur n. 15. & 16. Quid si quis certus est de *Voto*, sed dubitat de habita intentione se obligandi? n. 17. *Votum* sine temporis determinatione quando obliget? n. 18. *Voti obligatio* an sit *personalis*? n. 19. & seqq. Quid de *Votis Communitatum*? n. 21. Factum alienum si voveatur, quomodo explicandum? n. 22. Impeditur implere *Votum Personale* per se ipsum, an teneatur substituere alium? n. 24.

Voti obligatio quatuor modis desinere potest. n. 25. *Votum* cessat cessante Causa finali. n. 26. Et ob mutationem materię. n. 27. & 28. Quid de *Voto conditionato* & *temporali*? n. 29. & 30. *Votorum Commutatio* an propria autoritate possit fieri in melius vel opus æquale? n. 31. & seqq.

In *Professionem Sacram* omnia *Vota* commutantur. n. 33. *Vota* à quibus irritari possint? n. 35. & 149. Quid de *Votis impuberum*? n. 38. *Regiosorum*? n. 39.

Li-

I N D E X.

- Liberorum puberum, ac servorum? n. 40. Et Conjugum? n. 41.
- Datur** in Ecclesia potestas *dispensandi in Votis*. n. 42. Quales Confessarii ex Mendicantibus hanc habeant? n. 43. 44. & 46. & seqq.
- Vota** summo Pontifici reservata, quæ? n. 45. Ea sunt stricte interpretanda. n. 46. An possint Episcopi dispensare in Voto Castitatis non perpetuæ? num. 46. Ac Voto conditionato ac pœnali? *ibid.*
- Dispensatio in Votis**, ut sit valida requirit justam causam. n. 49. & 50. Quid censendum de Votis in favorem tertii emissis? n. 51.
- Voti materia** num sit leviter vel graviter obligans, ex quibus signis cognosci valeat? pag. 113. post n. 14. Addit. I. & II. Votum quousque differri possit absque culpa mortali? *ibid.* post n. 18. Addit. I. & II.
- In quinque Votis exceptis quandonam, & quomodo Regulares Mendicantes** possint dispensare? pag. 140. Addit. post n. 47. Voti perpetuæ Castitatis dispensatio quoad petendum Debitum in quantum se extendat, supposito, quod tales non obitante hoc Voto contrahant? *ibid.* Addit. post n. 48.
- In Voto perpetuæ Castitatis** antequam dispensetur quidnam prævie sit notandum, & qualiter dispensatio impetranda? pag. 148. post n. 54. in Append. In Voto Religionis qualiter impetretur dispensatio? *ibid.* in Appendice. n. 66.
- Usucapio** quid & an differat à Præscriptione? pag. 293. n. 2. & 3. Vide *Præscriptio*.
- Usura** varie accipitur. pag. 527. n. 10. Usura quid? n. 11. & seqq. Usurâ expressa & palliata quid? n. 14. Usuræ sunt prohibitæ tam jure Divino quam humano. n. 15. Solvitur instantia de Parabola Patrism. n. 16. DEus an concesserit Judæis exercere usuras? num. 17. & 18. Usura etiam jure naturali illicita est. num. 19. & seqq.

Usu-

I N D E X.

Usura an sint mutura cum pacto remutuandi? n. 25. Quid de Contractu Mohatra? num. 26 & 27. Et montibus pietatis? n. 28. & seqq. An aliqui Tituli excusent ab Usura, & qui? n. 32. & seqq. Quid de Contractu Societatis? n. 48. Et Censibus? num. 48 61. ac seqq. Potest lege usuris statui modus non tamen ex reddi licitæ? num. 44. Usuræ an jure civili approbentur? n. 45. Usura an admittat parvitatem Materiæ? Addit. post n. 24. pag. 534. Usura an sit, ex restante Interesse exigere novum Interesse? pag. 550. &c. post n. 48. Addit. I. & II. Et si quid plura restante Interesse computentur in novum Capitale, pag. 552. post n. 48. Addit. III.

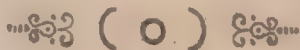
Usurarius non comparat Dominium rei per usuram acceptæ, pag. 533. n. 22. Quid de pecunia usuraria? num. 23. Usurarium pœnæ præcipuæ? n. 24. Nomine Lucri Usurarii quid intelligatur? n. 12.

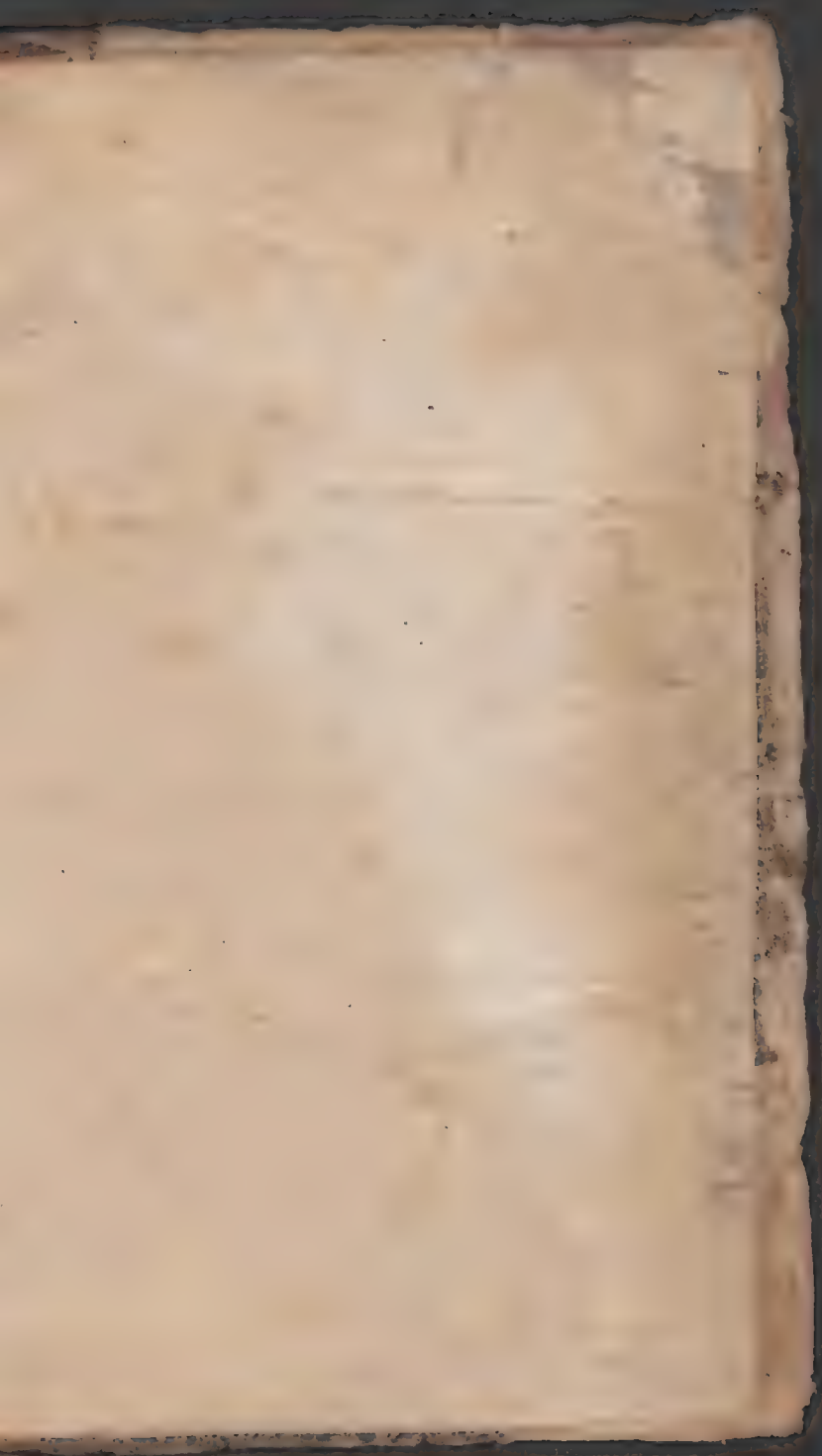
Usus facti & Usus juris, pag. 219. n. 12. Usus juris quid? n. 13. Et quomodo differat ab usufructu? n. 7. 14. & 17. Usurario seu habenti usum rei, quæ liceant? n. 15. & 16.

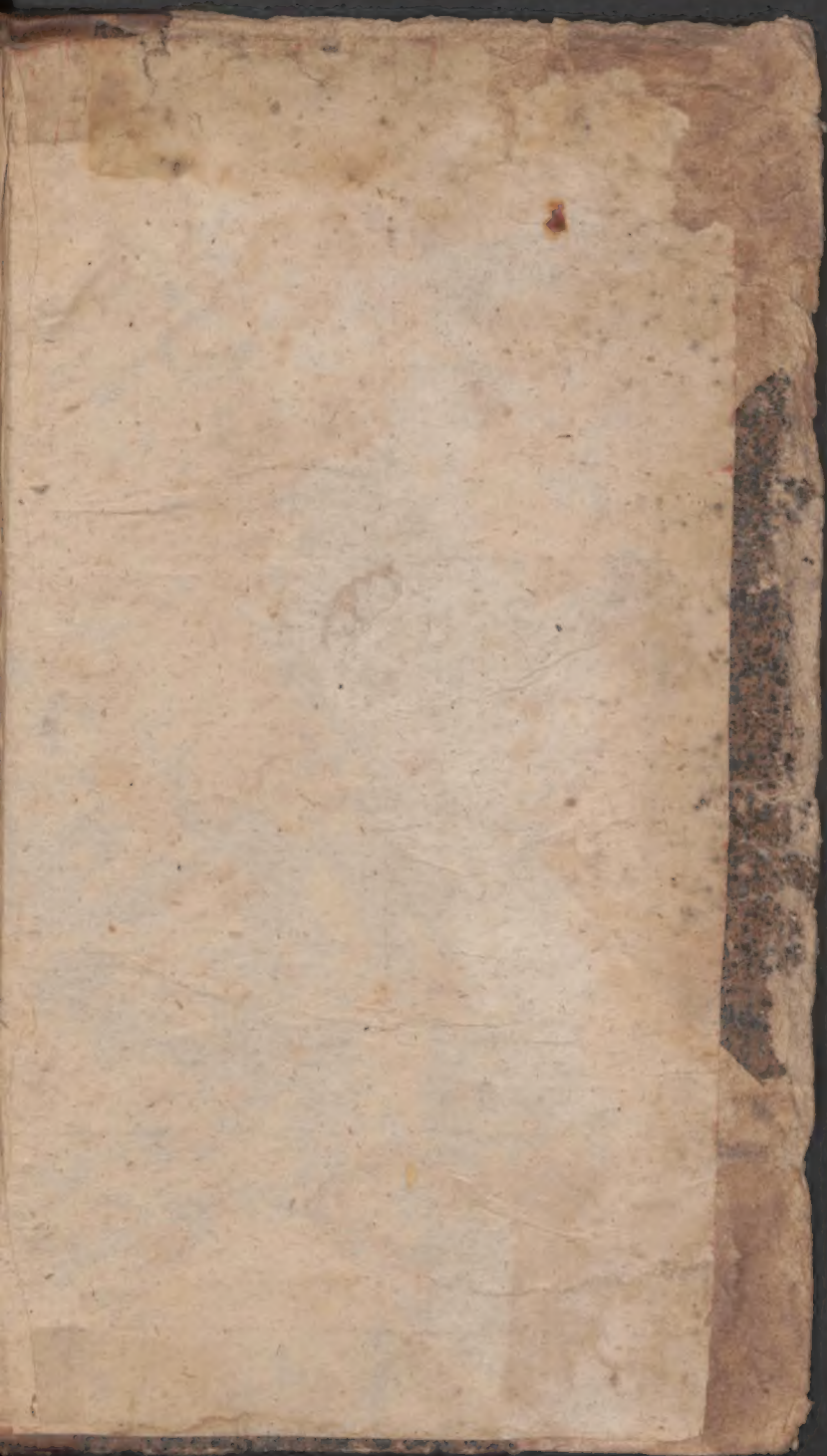
Ususfructus quid? pag. 215. n. 7. Jus utendi & fruendi quomodo differant? ibid. Usufructuarius quis? n. 9. Ad quid teneatur? n. 10. & seqq. Usufructus quomodo differat ab usu juris? n. 14. & 17.

Uxoris bona dotalia & paraphernalia, quæ? pag. 236. n. 14. Horum proprietas an maneat penes uxorem? n. 15. & seqq. Uxor quomodo peccet accipiendo ex bonis mariti? n. 19.

Uxor an participet de bonis, quæ dicuntur acquisitus? pag. 240. Addit. I. & II. post n. 19.









KESTENSTUEL
THEOLOGIA
MORALIS
TOMUS IV